19

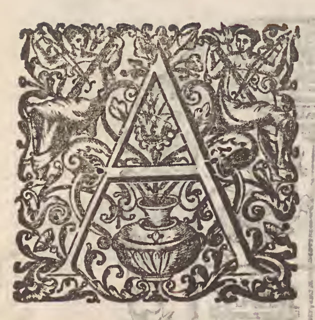


EL L. DON PEDRO MESSIA DE LA PORtilla y Carrillo, Fiscal de su Magestad en esta Real Chancilleria de Granada.

EN EL PLEYTO

Con Luys de Rueda, preso en la carcel de la Ciudad de Carmona.

En Granada. En la Emprenta Real. Por Baltasar de Bolibar, y Francisco Sanchez. Año de 1644.



VIENDO venido este pleyto original a la Sala en relacion, y a consultar la sentẽcia de muerte pronunciada contra el Reo, por auer salteado a vn harriero que lleuaua dos cargas de lienços, quitandole la vida, caualgaduras, y mercaderias, se remitio en discordia sobre su debolucion, por el reparo de dezir era el Reo Religioso lego: me ha parecido necessario representar las causas que pueden mouer para su execucion. Y aunque a la vista del pleyto dixe algunas, las que alli se pudieron ofrecer, iran en este papel con mas dilacion: y assi se diuidirà en dos partes. En la primera se põderarà la grauedad del salteamiento con robo y homicidio, y la pena correspondiente. En la segunda, que no puede estoruar el ser Religioso, por ser apostata, para dexar de executarse.

PRIMA PARS.

2 NO ay arrojamiento ni maldad por enorme que sea, que dexe de auerla cometido el hombre, a q̃ le inclina su acostũbrada malicia, pero mayores son las que intentan, especialmente quando estan dexados de la mano de Dios, como sucedio a este Reo, que sin atencion a las obligaciones de su Religion (que pretende le aproueche para euadirse del suplicio, quando para cometer los delitos huia della) executò el referido, hallandose fuera della, y de la obediencia y correccion de su Prelado, segun sentenciosamente lo comprehendio, y refiere S. Ambrosio, lib. 2. de Abel & Cain, illis verbis: *Nihil enim grauius, quam errantem à Deo deseri, vt se deuocare non possit: mors peccatoris finem peccandi affert, vt ita autem diuino guuernaculo destituta præcipitatur, & in grauiora prolabitur, vt si gregem pastor relinquat incursent bestiæ, ita cum Deus deserit hominem ingruit diabolus, graue est præsertim insipientibus non habere Rectorem, serpit malitia, vulnus augetur vbi medicina defuerit.*

Esta

3 ¶ Esta verdad se manifiesta bien en este Reo, que apostatando de la obligacion de Christiano, y de su abito, Conuento, y Superior, se dio à salteador, cometiendo con vno tres tan graues delitos de salteamiento, robo, y homicidio, que por cada vno le corresponde la ordinaria pena de muerte. Por el salteamiento, por ser tan graue, y referirse entre los delitos atrozes, Clar. lib. 5. sentent. §. 1. num. 9. Bobad. lib. 5 cap. 3. nu. 10, es doctrina cierta en derecho deuerse imponer el vltimo suplicio, vt cauetur in Authent. sed nouo iure, C. de seru. fugit. ibi: *Qui autem violenter agrediuntur, aut cum armis, aut sine armis, aut in domibus, aut in itineribus, aut in mari, pœnis legalibus subijciantur.* (Donde la palabra, *pœnis legalibus*, se entiende de la de muerte, vt refert Butr. ibi, versicul. *Pro violentia*, Velapert col. 1. vers. *Sed fures*, Odofred. num. 4. vers. *Sed latrocinium*) & in l. capitalium, §. grassatores, de pœn. ibi: *Grassatores qui prædæ causa id faciunt proximi latronibus habentur, & si cum ferro agredi, & spoliare instituerunt capite puniuntur, vtique si sæpius, adque in itineribus hoc admisserunt*, §. famosos, eadem lege, ibi: *Famosos latrones in ijs locis vbi grassati sunt, furca figendos quã pluribus placuit, vt & conspectu deterreantur, alij ab ijsdem facinoribus, & solatio sit cognatis, & à finibus interemptorum, eodem loco pœna reddita, in quo latrones homicidia fecissent, nonnulli etiam ad bestias hos damnauerunt*, l. 18. titul. 14. part. 7. l. 5. titul. 16. libr. 8. Ordinament. l. 6. titul. 23. lib. 8. Recop. testatur Casan. in consuet. Burg. Rub. 1. §. 5. num. 103. Menoch de arbitr. casu 295 nu 13. Accurs. in dict. Authent. sed nouo iure, Farin. quæst. 166. à n. 8. & quæst. 167. num. 35. Albari. in dict. §. famosos, Giur. cons. 50. nu. 27. y aunque no se siga homicidio, Oldrald. cons. 154. num. 2. Bartol. in dict. §. famosos, nu. 1. & 2. Gregor. lib. 37. syntagm. cap. 9. nu. 9. donde afirma que se deuen castigar los que saltean en los caminos para robar aunque no maten, Peguer. decis. 40. n. 5.

4 ¶ Y en caso de vn solo salteamiento se deue practicar, vt habetur in dict. Auth. sed nouo iure, & defendit Cœpol. ibidem, num. 103. Farin. quæst. 167. nu. 85. & 86. Cãter. quæst. crimin. cap. 18. Rubri. de furt. num. 10. vers. *Si autem palam*, & num. 10. vers. *Qui ad latronem*

tronem, Vel. de delict. 1. part. cap. 12. num. 22. Suar. in addit. ad Anton. Gom. lib. 3. cap 5. Rubric. furt. nu. 10. lit. E. verbo, *primus*, relati à Farin. vbi sup. Peguer. dict. decis. 40. num. 7. en que dize, por vn solo salteamiẽto se practica la de muerte en Cataluña, por la frequencia que ay deste delito: luego lo mismo aurà de practicarse en nuestro caso, por auer sucedido en el Andaluzia, y parte donde la frequencia es tan comun de este genero, ex l. 1. de abigeis. A que no se opone las palabras, *vtique si sæpius*, de d. §. grassatores, pues antes dellas se deduze ponerse por vn salteamiento la legal de muerte, pero cõ menos reparo quando ay frequencia del delito, o quando se cometio en el camino, como significan las siguientes, ibi: *Adque in itineribus*, donde el aduerbio, *Adque*, se deue tener por disyuntiuo. Y en el Reyno de Cicilia ay prematica para que por solo vno se imponga la de muerte, vt Rubrica de furt. & rapt. tit. 47. pragm. 1. Dian. 6. p. tract. 1. resol. 15. Giur. cons. 50. num. 37. y en nuestro Reyno por vn solo robo, vt dicemus infra, nu. 18.

5 ¶ A los salteadores, que son los que en los caminos y passos publicos con armas y violencia roban cõ intento de matar a los que se resisten, dict. Auth. sed nouo iure, d. §. famosos, & §. grassatores, Decian. crimin. lib. 6. cap. 28. num. 2. Barbos. in cap. inter alia, de immunit. num. 44. y siempre les acompaña el animo de cometer homicidio, dict. iuribus, Peguer. & ab eo relati, vbi supr. num. 4. los llama el derecho por excelencia, *ladrones famosos, insignes, y publicos*, dictis iuribus, & l. constitutiones 16. de appel. d. c. inter alia, de immunit. l. 16 tit. 23 p. 7. Angel. in Auth. sed nouo iure, num. 8. Castro, num. 9. Cœpol. num. 49. & 106. vers. *Et isti*, Alberic. in dict. §. grassatores, num. 1. Canter. vbi supr. cap. 8. Fari. & ab eo adducti, quæst. 166. num. 11 & seqq. Vel. cap. 12. num. 22. Dian. vbi supr. Giurb. vbi supr. num. 27. especialmente quando tienen por costumbre este genero de vida, Castro vbi proximè, num. 10. Farin. num. 14. Giurb. dict num. 27. Peguer. & Barbos. vbi supr. y tambien por vno solo les comprehende este nombre, Cœpola vbi supr. num. 23. Vela, dict. num. 22. Y tambien se dirà ladron publico el que por vn hurto, o robo està condenado

nado

nado por sentencia, iuxta text. in cap. vestra, cap. vlt. de cohabit. Cleric. Barbos. in cap. inter alia, num. 33.

6 ¶ Y aunque la palabra, *famoso*, signifique, y se entienda por el infame, vt in l. furti 6. §. mandati, de ijs qui notant. infam. l. 16. C. eodem, §. 6. Inst. de suspect. tutor. l. 2. C. de dignit. & similib. Don. 18. comment. cap. 6. Iliger. lit. C. y la accion famosa la que infama Osuald. ibi Frequer. lib. 1. de glor. cap. 1. num. 7. y assi se entienden las Rubricas, ff. de iniur. & fam. libel. & C. de famos. libel. idest, *de los libelos que infaman*, y por el hōbre difamado, o de mala fama, Frequer. de infam. cap. 3. Osuald. vbi supr. particularmente se dize vno *famoso*, q̃ por alguna razon, o accidente, accion gloriosa, o grauemente fea se haze celebre en la comun acepcion de todos, o fama general en buena, o mala parte, y por tenerse por culpa tan enorme y celebre la del salteamiento, se le adjudicò el nombre de famoso a su perpetrador, d. §. famosos, & tenet Osuald vbi proximè.

7 ¶ Y de la propia suerte a los que en el mar assisten con el mesmo animo de robar, y lo tienen por costumbre el despojar los passageros y nauegantes, los quales llamamos, *Pyratas*, les corresponde el renombre de ladron publico y famoso, y grassador, y la pena semejante, Alciat. cons. 11. lib. 1. Peguer. dict. decis. 40. n. 5. Franch. decis. 142. num. 2. & 4. Decian. lib. 9. criminal. cap. 29. num. 10. Giurb. cons. 50. nu. 28. Valle, de litter. dispensat. cas. 9. nu. 2. Garcia, de nobilit. glos. 1. in prin. num 17 cuyo castigo pertenece al Iuez de el territorio cercano al mar, donde se cometen los insultos, vt ex l. 1. C. de clasic. lib. 11. l. insulæ italię, ff. de iudic. Bartol. Angel. Rebuff. in dict. l. 1. l. inter eos, de edquir. rerum dom. l. nouum, §. 1. de verbor sign. l. Cæsar, de publica. Gregor. lib. 1. sintagm. cap. 3. num. 5. Fontan. de pact. claus. 4. glos. 11 num. 91. Dom. Valenç. cons 10. num. 55. Tusch. lit. M. conclus. 86. num. 1 Giurb. & ab eo relati, cons. 50. num 29. Camil. Borr sum. decis. tit. 41. de iurisdict. & imper. num. 125. & de præstan. Reg. cap. 46. nu. 235. Bobad. lib. 4. cap 2. num. 69. & cap. 5 num. 6. Y en suma todo lo dispuesto contra los salteadores, y ladrones de caminos corresponde a los del mar, quia valet ar-

 gumen-

gumentum à fortiori causa, Garcia vbi supr.

8 ¶ Para el mayor escarmiento de los delinquentes robadores, y consuelo de los deudos de los robados, se acostumbra executar el suplicio en el lugar de el delito, dict. §. famosos, vbi glos. verbo, *grassati*, Alberi. num. 7. vers. *Aut palam*, Suar. ad Gom. lib. 3. cap. 5. n. 10 lit. E. Farin. & ab eo laudati, quest. 167. num. 89. y sus cadaueres entregarse para pasto de las fieras, por auer viuido como tales glos. in l. 2. arbor. fust. Cæsar. Dom. Couar. lib 2. var. cap. 9. num. 7. vers. *Nisi fuerit famosus latro*, Peguer. decis. 17. num. 2. Menoch. de arbitr. lib. 2. casu 295. num. 14. Canter. criminal. cap. 8. num. 10. versicul. *Ex quo videtur*, Farin. dict. num. 89. in fin. Y se practica oy dia a los salteadores despues de ahorcados ponerlos en los caminos hechos quartos. Para remedio de tan graue insulto, y que mas facilmente se extinguiessen sus perpetradores, y poner reparo a tantos salteadores, y vandoleros como en estos años se auian leuantado en España con la turbació de las guerras, especialmente en el Reyno de Murcia, Andaluzia, y Sierra morena, infestando los caminos, robando y matando los passageros, sobre que en cumplimiento de mi oficio hize muchas instancias, y escriui diuersas cartas al Consejo para que se diesse orden de tirarles y matarles, en caso que no se dexassen prender, por ser el vnico remedio para acabar gente tan foragida, se promulgò prematica el mes de Iunio del año passado de 643. dando forma para vandirlos, y con ella facultad de tirarles, haziendoles primero la causa, y como contra ausentes, llamandolos por edictos y pregones, conforme a la l. 3. tit. 10. lib. 4. Recop. y estando contumazes se diesse sentencia por sus delitos, declarandolos por vandidos, y dando licencia para que qualquiera los pudiesse prender, o matar: disponiendo que en qualquier tiempo que pudiesse ser preso se executasse en el dicha sentencia de muerte, derogando en esta parte lo dispuesto por dicha l. 3. de la forma de vendar, y de su naturaleza, Cau. cas. 278. 279. 244. 249. 270. 287. & 291. Y en quanto a la pena del salteamiento intentado, dixe largamente en la alegació contra Iuan Ginobrarte, vezino de Mula, num. 61. & seqq.

No

9 ¶ No solo se contentaron las leyes con poner contra este genero de mal hechores el vltimo suplicio, sino que quisieron fuesse afrentoso, y con ignominia, y assi le señalaron el de horca, dict. §. famosos, ibi: *Furca fingendos*: y aunque este se establezca de varios modos de deguello, cortar la cabeça, fuego, horca, l. aut damnum 8. §. 1. l. capitalium 28. in princip. & §. igni, de pen. l. si quis 38. §. actores 2. eodem l. sacrilegij 6. in princip. ad leg. Iul. pecul. y los Romanos vsaron la de entregar a las bestias, dict. §. famosos, in fin. dict. l. 6. & dict. §. actores, Paul. lib. 5 sentent. tit. 17. §. 2. y fue prohibida la de veneno iuxta text. sic intelligendum, in dict. l. aut damnum, de pen. vt intelligit Gotofred. ibi, litter. P. las dos primeras no causauan infamia, ni afrenta, y assi regularmente se dauan a los nobles, dicemus infra, n. 27. las demas la induzian, y por esso con ellas eran castigados los plebeyos, dict. iuribus, & dicemus infra, nu. 27. y que la horca sea muerte afrentosa, se prueua in dict. l. sacrilegij, dict. l. capitalium, in princip. dict. l. si quis aliquid 38. §. 1. & præcipuè in dict. §. famosos, de pœn. y se prueua por leyes del Reyno, vt dicemus n. 27.

10 ¶ La qual forma de muerte establecida por dichas leyes se practicò mas frequentemente, y subrogò en lugar de la muerte de Cruz desde el tiempo del Emperador Constantino, que atendiendo a la veneracion y culto que se le deuia, por auer sido en ella la de Christo Señor y Redentor nuestro, y el instrumento de la redencion del genero humano, mandò por edicto no se vsasse del vltimo suplicio de Cruz con ningun condenado, vt testatur Diu. August. in quæsti. veter. testam. Hermias, lib. 1. Nicefor. relatus à Cuiac. & ipse Cuiac. lib. 16. obseruat. cap. 1. & in lib. 5. sentent. Paul. tit. 17. §. 2. y assi los textos referidos, y el §. transfuge, de d. l. si quis 38. y los demas que en el derecho se hallan de los Iurisconsultos en los ff. en que se pone el de horca, en su original hablauan de Cruz, como de suplicio practicado en su tiepo, y Triboniano su compilador en lugar de Cruz puso el de horca con la noticia que tenia del nueuo edicto, vt sentit Cuiac. vbi supr. en ambos lugares, Gotofre.

in dict. l. capitalium,in princip. litter. V.& in dict. l. 38. §. 1. litter. A.

11 ¶ Y se comprueua expressamente ex Paul. lib. 5. sentent. tit. 17. §. 2. donde poniendo las formas de muertes, dize: *Summa supplicia sunt, Crux, crematio, decollatio.* De cuyas palabras se sacaron las de la dicha l. capitaliũ, in princi. & d. l. aut damnũ, §. 1. d. §. transfuge, por ser del mismo Iurisconsulto Paulo. Y se verifica la mudãça de Triboniano de la l. aut damnũ, §. 1. de pœn. dõde se prohibe la muerte de laço; luego forçosamente la de horca contra lo dispuesto in dict. l. capitalium, in principio, dict. l. 38. eodem, dict. l. 6. a que no se puede satisfazer, si no es con la sentencia referida, de que antes de Constantino la Cruz, no la horca, era el suplicio vltimo, y Tribeniano mudò sus terminos, con que queda explicada dict. l. aut damnum, dict. §. 1. cũ dictis iuribus, Cuiac. dict. lib. 16. obseruat. cap. 1. & in dict. lib. 5. senten. Paul. tit. 17. §. 2. Anton. Conc. in lib. var. lect.

12 ¶ Tambien se manifiesta ser la muerte de horca afrentosa, por la subrogacion, y auer sucedido en lugar de la de Cruz, dictis iuribus, & repetentes in eisdẽ Gotofred. vbi supr. quia subrogatum sequitur naturam eius, cui subrogatur, l. si eum, §. qui iniuriarum, ff. si quis cautio. vbi Bart. Porque la de Cruz fue la mas afrentosa de las que vsaron las naciones que la practicaron, como fueron los Egipcios, const. ex Genes. cap. 40. vers. 21. & 22. Plutarch. in Agide, & Cleomene, los Persas y Medos, Esther, cap. 5. vers. 4. cap. 7. vers. vlt. 1. Esdras, vers 11. los Cartaginenses, Tit. Lib. decad. 4. lib. 8. Iustin. lib. 18. & 21. los Romanos, y asi la vsò Cipiõ con los transfugas, Valer. lib. 2. cap. 2. y el Consul Sosio con el Rey Antigono, Plutarch. in l. de fortun. Roman. y el Emperador Galba con vn tutor que matò su pupilo con veneno, Sueton. in Galba, cap. 9. y los Hebreos, y Pueblo Iudayco, Iosue, cap. 8. vers. 19. donde Iosue dio este suplicio a los Principes idolatras, & 2. Reg. cap. 21. vers. 10. donde Dauid mandò crucificar siete hijos de Saul, por auer muerto los Gabaonitas cõtra el saluo conducto.

Empero

13 ¶ Empero con diferencia, porque las naciones Gentiles dexauan en las Cruzes los cadaueres, siendo ellas su sepulcro, y ellos pasto de las aues, vt constat Genes. cap. 40. vers. 19. ibi: *Auferet Farao caput tuum, & suspendet te in Cruce, & lacerabunt volucres carnes tuas.* Horat. illis verbis.

Non pasces in cruce coruos.

Et constat ex Cicero. lib. 1. & 5. tuscul. quæst. Valer. lib 6. Herodot. lib 3. Tertul. lib. de anima, Mas los Hebreos mandauan el quitar el cadauer el mismo dia de la muerte, y fue ley del Deutoronomio, vt Deuter. cap 21. vers. 23. (de cuya explicacion latè Marquez en su Gouernador, lib. 2. cap. 20.) dandole sepoltura, derogando en esto la impia obseruancia de los Gentiles; y se manifestò muy bien la guarda desta ley en el cuydado que puso Ioseph en pedir a Pilatos el cuerpo de su Maestro, para darle sepoltura decente el dia mesmo de su Passion, Ioan. 19. ver. 39. Marc. 15. vers. 42. Y a este nombre de Cruz llamaron tambien patibulo, Iosue 8. llamado assi: *Non à patiendo, sed à patendo, quod in ipso manus paterent, & explicarentur.* Celi. Rodigin. libr. 10. capit. 8. Lips. libr. 1. de Cruce, capit. 8. y assi se entiende, Seneca, relatus à Rodigin. ibi: *Alij brachia patibulo explicauerunt.*

14 ¶ Y se comprueua esta sentencia de auer escogido nuestro Redentor por mas afrentosa esta forma de muerte en Cruz, para manifestacion de su mayor amor, no contentandose con morir, si tambien deseando fuesse con ignominia y desprecio, y como facineroso, refert Lectant. lib. 4 cap. 26. ibi: *Christum Crucis supplicio potissimum affectum, quod Crux infame genus esset supplicij.* Y lo mesmo significan aquellas palabran de S. Pablo: *Christus factus est pro nobis obediens vsque ad mortem, mortem autem Crucis*: pues la obediencia de Christo no solo fue para morir por los nacidos, si no que llegò a los quilates de el amor de padecer muerte de Cruz, que era la de mayor desprecio, y esto quieren demonstrar illa verba, *Mortem autem Crucis.* Y no es fuera deste sentir el que tienen algunos de que como los Autores de sedicion castigasse la ley Romana con la pena de Cruz, dict. l. 38. §. actores

de pœn. ibi: *Actores seditionis, & tumultus populo concitato pro qualitate dignitatis, aut in furcam tolluntur, aut bestijs subijciuntur, aut in insulam deportantur*; entendiendo la palabra, *furca*, de Cruz, ex adductis supra, y la perfidia juday ca, y obstinacion Hebrea acusassen falsamente a Christo deste delito, haziẽdole autor de sedicion y tumulto, Lucæ, cap. 1. vers. 2. & 5. ibi: *Hunc inuenimus subuertentem gentem nostram, & prohibentem tributa dare Cesari, & dicentem se Christum Regem esse*, se le puso dicha pena.

15 ¶ Enefeto la referida de Cruz se puso antiguamente a los salteadores, y en su lugar la de horca, por ser de delito afrentoso, la qual y las semejantes que contenian desprecio se ponian a los plebeyos, y personas viles, como oy dia, vt dixi, & dicemus infra, y en los casos, que por la naturaleza del delito perpetrado su autor se embilecia, y perdia el priuilegio de noble, aunque aliàs lo fuesse, como el referido de salteamiento, dict. §. famosos, y assi por ley del Reyno el salteador, como el pirata puede ser puesto a tormento, y condenado a galeras y horca, l. 24. titul. 21. part. 7. vbi Gregor, glos. 4. Garcia, de nobilit. glos. 1. in princip. num. 17. donde refiere se practicò la de galeras con vn Hijodalgo por dicho delito en la Audiencia de la Coruña, aunque dichas penas sean de plebeyos, vt dicemus infra, y se manifiesta en el transfuga que indistintamente plebeyo, o noble se castiga con horca, o fuego, dict. l. 38. §. transfugæ 1. Valer. Max. vbi supr. Y en el autor de sedicion y tumulro con la de horca, o bestias, dict. §. actores 2. el sacrilegio con la de fuego, horca, o bestias, dict. l. sacrilegij 6. in princip. ff. peculiatus, la falsa moneda con la de fuego, l. 1. & 2. C de fals. moned. la sodomia, ex l. cum vir, C. de adult. vbi repetentes, & Angel, l. 1. tit. 21. lib. 8. Recop. l. 2. tit. 19. p. 7. y los semejantes, dicemus infra, n. 29. & 30.

16 ¶ Todas las doctrinas referidas de pena, y nombre de salteador, y en caso que sea vno solo cometido proceden mas viuamente, y sin tergiuersacion, ni duda alguna quando se perpetrò con homicidio, como sucedio en nuestro caso, vt constat ex adductis supr. nu. 3. & seqq. Peguer. dict. decis. 40. Por la grauedad de dicho maleficio sus autores no gozan de la inmunidad, segun

gun doctrina corriente y expreſſa in cap. inter alia, de im munit. y de la Bula de Gregorio XIIII. donde ſe excep tuan los publicos ladrones, y graſſatores viarum, y lo ob ſeruan communiter ſcribentes, in dict. cap. inter alia, Giurb. conſ. 50. num. 28. Farin. de immunit. num 161. Bobad. lib. 2. cap. 14. num. 24. Remig. eodem tract. reſol. 2. fallent. 3. Dian. 6. part. tract. 1. reſol. 15. in princi. Tuſch. lit. E. concluſ. 10. num. 18. Peguer. deciſ. 40. Decian. lib. 6. cap. 29. Couar. lib. 2. var. cap. 5. nu. 7. Gom. 3. var. cap. 1. num. 1. Gambacurt. cap. 12. num. 4. Barboſa, in dict. cap. inter alia, nu. 37. & 44. Y en caſo que ſolamente ſe aya cometido vno, o dos, defiende la meſma opinion Megal in 3. part. lib. 4. cap. 2. quæſt. 1. n. 10. Marta, de iuriſdict. part. 2. cap. 55. nu. 22. Sarpo, de immunit. fol. 50. donde ſin diſtincion dize, que todo ſalteador no deue gozar; y es la razon, porque los nõbres verbales en vn ſolo acto ſe verifican, ex l. atletam, §. calumniatam, de ijs qui notant. infam. & probatur ſupr. nu. 3. donde por vn ſalteamiento ſe le impone la pena ordinaria, y ſe le dà el nombre; y dos caſos conſtituyen coſtumbre, gloſ. in Authent. de teſtament §. quia vero multi, ex l. 2. in fin. C. de Epiſcopal. Audient. Grafi. de caſibus reſeruat. lib. 1. cap. 10. num. 14 Filogen. part. 2. caſ 3. nu. 10. quidquid in contrarium velit Diana vbi ſupra, & Peguer. ibidem.

17 ¶ Ni ſe apela de la ſentencia del dicho maleficio, por deuerſe executar ſin embargo, vt cauetur expreſſe in l. conſtitutiones 16 de appellat. ibi: *Appellationes locum non habent in eorum perſona, quos damnatos ſtatim puniri publicè interſt, vt ſunt inſignes latrones*, & l. 2. C. quorũ appellat. non recip. ibi: *Itemque eorum qui manifeſtam violẽtiam commiſſerunt*, l. 16. tit. 23. part. 3. ibi: *Ladrones conocidos*, los quales entiende por los famoſos Gregor. ibi, gl. 2. ſequitur Donel. 28. cõmen. cap. 6. vbi Oſſuald. lit. K. para lo qual baſta que eſtè confeſſo, o conuicto con la forma de prouanças que la ley requiere, Raucheri. & ab correlati, p. 2. q. 8. n. 11. & 16. Oſuald. vbi ſupr.

18 ¶ Y en caſo que ſe conſiderara eſte delito ſolo por hurto y robo ſin la calidad de ſalteamiento y homicidio, ſe deuia punir con la meſma pena, por ſer doctri

na

na que a el hurto de quantidad grande se imponga la de muerte, argumento textus, in l. is qui ius 31. §. cæterum, de excusat. tut. tenet Bald. in Authent. sed nouo iure, C. de seruis fugit. Dom. Couarr. 2. var. cap. 9. num. 7. Peguera, decis. 27. num. 6. Guido, decis. 589. in principio, Menoch. casu 295. num. 9. Angel. in §. 1. Inst. de vi bon. rapt. Panorm. in cap. inter alia, de immunit. numer. 31. Giurba, cons. 68. num. 19. Dom. Valençuela, cons. 102. num. 127. & sequenti: y es comunmente recebida en España, segun lo refiere Bernardo Diaz, in praxi, capit. 9. num 2. Y la practicò Iosue, Iuez, y Capitan del Pueblo Hebreo con Acan, por el hurto de la plata, y regla de oro, mandandole apedrear, Iosue, cap. 7. & refert Marquez en su Gouernador, lib. 2. cap. 17. §. 1 Bobadilla, lib 3. cap. 15. num. 135. Y por derecho del Reyno a vn solo hurto cometido en el campo, excediendo de cinco mil marauedis, se establece la dicha pena, l. 3. tit. 13. lib. 8. Recopil. y al que le cometiere en la Corte siendo de monta, l. 1. tit. 13. lib. 8. ordinam. l. 1. tit. 23. lib 8 Recop. con que por ser el hurto presente de dos caualgaduras mulares, cargadas de lienços, que valian mas de mil ducados, se deue practicar esta doctrina. Mayormente que contiene especie de abigeato, pues fue hurto de dos mulas, que por cada vna tiene pena capital, ex l. 1. de abige. cuya decision, y castigo de este delito establecio el Emperador Adriano en aquel texto para los moradores de la Prouincia Betica, que es Andaluzia, illis verbis: *Adrianus consilio Bæticæ rescripsit*; donde sucedio el delito presente, y donde con mas frequencia se practica, como lo dize el mesmo Emperador, noticioso de ella, por ser su natural, vt refert AElio Espartano in eius vita, num. 1.

19 ¶ Por el homicidio que este Reo, junto cō el salteamiento y robo cometio, y quando fuera solo le correspondia el vltimo suplicio, por ser el mayor, mas graue y atroz de quantos maleficios ha conocido el genero humano, cap. si quid verius 32. quęst. 2. Socin. cons. 154. Farin. quæst. 119. num. 2. vbi plures Decian. lib. 9. crimin cap. 17. num. 18. glos. in l. si quis homicidij, C. de accus. Caual. de homicid. num. 3. Gribald. eod. tract. tit.

tit. de homicid. Origin. num. 1. & seq. y se manifiesta de los preceptos del Decalogo, donde el primero que se pone es, *Non occides*, y despues prosiguen los demas: y no se opone a esta verdad el sentir de algunos, que dixeron era mas graue la culpa del adulterio, vt sentit Tiraquel. ad leg. connuu. l. 13. nu. 26. Palac. Rub. in Rubr. de donat. inter, §. 77. nom. 3. Benedict. in cap. Rainuntius, de testam. verb. *cuidam*, num. 5. & 109. mouidos de la autoridad del texto in l. Lucius 88. aliàs l. Scæbola §. matre, delegat. 2. ibi: *Sed & alius mihi deteriora fecit*. Y en otras lecturas, ibi: *Alia mihi deteriora*; por ser contra la expressa decision del cap. si quid verius 33. quæst. 2 y la autoridad alegada de los preceptos del Decalogo, donde despues de el de non occides, se pone el de non *mechaueris*, y el comun de los Doctores, sin que puedan embaraçar las palabras referidas, ex dict. §. matre, a que satisfaremos, sin valernos de la interpretacion de que dichas palabras se entienden no comparatiuo, sed positiuo modo, siendo su sentido como si dixera: *Alia mala fecit*, vt sentit Narbo. in 3. p recop. in concor. gl. 17. n. 9. Vela de delict. cap. 1. num. 1. Anton. Fab. lib. 14. coniectur. cap. 11. por ser diuinatoria, y oponerse a la sentencia literal del texto, y glossa, q̃ las entienden del adulterio q̃ al testador le cometio vn hermano de su muger con otra muger que tuuo primero; diziendo, que el adulterio, respecto del dolor que por el padece el marido, es de mayor peso que el homicidio, sintiendole mas el paciente que la muerte del propio hijo, y en esta consideracion se deue percibir la inteligencia de aquellas palabras: *Sed alia mihi deteriora fecit*, ajustadas con su propia acepcion, y la de la glossa, y en esta manera se podra defender la doctrina referida de Tiraquelo; pero considerado el adulterio en la essencia y substancia de su naturaleza, y calidad propia, y malicia de el que lo comete, es sin duda de menos grauedad, y monta que el homicidio por hallarse en este mayor malicia, y ser mas cruento y atroz que aquel.

20 ¶ Apoyase esta interpretacion con la que ay comunmente recebida sin linage de duda, de que en la muerte de alguno de dos casados se prefiere para acusarla y remitirla el que queda viuo, marido, o muger, a

los padres, hijos y parientas del difunto, sin q̃ despues de su acusació y remission se admita querella del padre y hijos, Giurb. cons. 61. per tot. & præcipuè num. 11. & 20. Dom. Valençuela, cons. 153. per tot. & præcipuè n. 12. Faber, in C. tit. 1. defin. 2. Farin. quest. 13. num. 14. & 15. Gomez, lib. 3. cap. 1. num. 32. & cap. 3. numer. 35. y a los mesmos hijos, ex l. 14. titul. 8. part. 7. tenet Vela, de delict. 2. part. cap. 5. num. 41. Gratian. tom. 3. cap. 518. Dom. Lara, de anniuers. lib. 1. cap. 13. Farin. vbi supra, num. 15. Flores de Mena, quæst. 7. num. 12. donde dize, que no se deue admitir el hijo siendo acusado el R. o remitido por la madre, aunque Castillo, de vsufruct. lib. 1. cap. 40. num. 7. & 18. defiende, que aunque se prefiere para acusar la madre, y remitir, no obstante su remission, podran los hijos de nueuo querellarse respecto del interes y daños; y la razon desta doctrina es por ser mayor dolor el que la muger recibe de la muerte del marido (respectiue a la ygualdad de el amor) que los mesmos padres y hijos, por ser *duo in carne vna*, Matth. 19. y concederse la acusacion a aquellas personas que segun naturaleza tienen en el delito mayor sentimiento, y a quien se sigue mayor daño, Doct. proximè relati: segun lo qual es fuerça confessar, que por el adulterio, que es vn genero de muerte ciuil, y aun de mayor dolor que la natural de vno de los coniuges, el q̃ sobreuiue, o paciente la sienta mas que la muerte del propio hijo, & ita habetur in dict. §. matre, pues en el concurso de ambos dolores del padre y de la muger, por la muerte del hijo de aquel, y marido de esta, se prefiere el de la muger como mas sensible.

21 ¶ La grauedad del homicidio se haze mas cõsiderable, quãdo el q̃ la cometio era de mas obligaciones, como si fuesse Clerigo, Religioso, o persona constituida en alguna dignidad, o grado, o religion, por razon del escandalo que se origina en el pueblo, el qual estan mas obligados a estorbar las personas Eclesiasticas, y de autoridad, cap. cum quidam, de iur. iur. clem. 2. vbi Card. verbo, *dignitatem*, in § Q de vita & honest. Cler. Far. q. 18. num. 82. y assi por concurrir en los semejantes mayor atencion a viuir honestamente, y ajustados a la obseruãcia

cia de su estado, y prerrogatiua en el delito que comete se halla mayor desprecio del, y consiguientemente ha de corresponder mayor pena, como a mayor delito, cap. nou afferamus 24. quæst. 1. Foller. in praxi crim. cap. 16 verbo, *omnibus, itaque rectè pensatis*, num. 10. Farin. dict. num. 82.

22 ¶ La pena establecida contra los perpetradores fue por todas leyes la de muerte, no pareciendo correspondiente otra a quien quitò la vida que la priuacion della, por la ley diuina constat ex Leuit. cap. 24. ibi: *Qui percusit hominem morte moriatur*. Numer. 33. ibi: *Si quis ferro percuserit, & mortuus fuerit, qui percuserit, reus erit homicidij, & ipse morietur*. Exod. 21. *Qui percuserit hominem volens occidere, morte moriatur*. Et illis verbis: *Si quis per industriam occiderit proximum suum, & per insidias ab altari meo auelles eum vt moriatur*. Apocalips. 13. *Qui in gladio occiderit oportet eum gladio occidi*. Et cap. 6. ibi; *Vsque quo Domine non das iudicium, neque vindicas sanguinem nostrum de interfectoribus nostris qui sunt in terris*. Matth. 5. *Non occides, qui autem occiderit, reus erit in iudicio*. Et cap. 26. *Omnes enim qui gladio ferierint, gladio peribunt*. Y aun a los brutos se castigaua con la mesma pena, Exod. 21. *Si bos cornu percuserit virum, aut mulierem, & mortui fuerint, lapidibus obrruentur*; por la ley Canonica se refiere la dicha pena, cap. 1. de homicid. in 6. cap. duo ista in fin. 23. quæst. 4. por la Romana, l. licet, §. legis, l. penult. ad l. Cornel. de sicar. l. penult. §. qui alias personas; de parricid. l. 3. §. qui paciatur, C. de Episcop. Aud. ibi: *Homicida, parricidaque, quod fecit semper spectet*, l. 1. C. quan. lice. vni. l. 3. C. de ijs qui ad Eccles. conf. §. item lex Cornelia, Inst. de public. iud. l. 1. C. de rapt. virgin. ibi: *Merito mortis damnatur supplitio, cum nec ab homicidijs raptores sint vacui*: por la del Reyno, l. 1. 2. & 15. tit. 8. part. 7. l. 1. & 2. titul. 17. lib. 4. fori, l. 3. tit. 13. lib. 8. Ordin. l. 3. 4. 10. 14. y 15. tit. 23 lib. 8. Recop. l. 1. tit. 25. l. 10. tit. 26. eodem lib. prosequitur Gomez, lib. 3. cap. 3. num. 1. Dom. Couarr. in Clement. si furiosus, de homicid. & libr. 2. var. cap. 9. num. 2. Plac. lib. 1. cap. 10. num. 2. Gregor. libr. 35. sintagm. cap. 15. num. 10. Vel. cap. 15. num. 23. & 27. Decian cons. 66. num. 1. vers. *Sed pro homicidio*, & criminal

lib. 9

lib.9.cap.17.19.& 20. Farin.d.q.119.n.12. Caual.vbi supr.& communiter repetentes in dict. iuribus.

23 ¶ La qual pena se practica por el homicidio cometido con qualquiera persona, y de qualquier calidad q̃ sea, l.1.§.& qui hominẽ, de sicar.libre, o esclauo, legibus nuper referendis, l.2.tit.8.p.7. Gomez, lib.3. cap 3.num.1. Y aunque en aquel que està en el vientre de su madre, como estè animado, l. Cicero, l. si quis aliquid, §.qui abortionis, de pen.l.sicut 2.de homicid. cap. Moises 32.quæst.2.l.8.tit. 8. part. 7. y si no està animado extraordinaria pena, l. Diuus, de extr. crim. l. si mulierem, de sicar. l. pen. C. eod. C. & ita ea iura conciliat Couarr. in clement. 2. p. §. 1. num. 1. Clar. quęst. 68. num.2. y contra toda suerte de homicidas de qualquier sexo, calidad, condicion y prerrogatiua que sean, dict.l. Cicero, l. si mulierem, de pen. l. 1. §. & qui hominẽ 2. de sicar. l. penult. C. eodẽ, Farin. d. q. 119. n.19. aunq̃ sean los homicidas Nobles y Caualleros, vt expresse affirmat Gregor. in dict. l. 15. tit. 8. part. 7. verbo, *Cauallero*, Didac Perez, in l.1. glos.1. tit.1. lib. 4. Ordin. vers. *Item nobilis*, & in l. 3. tit. 13. lib. 8. Ordinam. Cabal. de homicid. num.278. Vel. vbi supr. num.23.& 38. donde afirma, que la mas comun costumbre y practica ha apoyado esta verdad, y entendido assi, y derogado la decision de dict. l. 15. part. donde se impone la de deportacion al noble.

24 ¶ Y no embaraça la doctrina de Antonio Gomez, lib.3.cap.3.num.2. donde defiende la opinion de la ley de la Partida, mouido por su autoridad, porque se conuence y deue entender en que todas las leyes del Reyno referidas del fuero, Ordinamento, y Recopilacion, fechas despues de la de Partida indistintamente, publican la pena de muerte contra todo homicida, con que es visto estar derogada, iuxta text. in l. sed & posteriores, ff. de legib. l. derogatur, de verbor. sign. y principalmente se apoya in dict. l. 3. tit. 23. lib. 8. Recop. ibi; *Qualquier que matare a otro, aunque no lo mate en pelea, que muera por ello*; & l. 4. eodem, ibi: *Todo hombre que matare a otro a sabiendas, que muera por ello*. Et l. 10. eodem, ibi; *Todo hombre que matare a otro a traycion, o alene, arrastrenlo por ello*, *y en-*

y enforquenlo, y si en otra guisa lo matare sin derecho, enforquenlo: con que se manifiesta poniendo la palabra, *todo*, comprehenderse toda suerte de personas, y vna decisiõ vniuersal para todo viuiente, ex regula qui totum dicit nihil excludit, l. Iulianus, in princip. de leg. 3. cum vulgat. sequitur Azeued. in dict. l. 3. Didac. Per. vbi supra, y solo se diferencia en la forma de la muerte el Noble del plebeyo, vt dicemus infra.

25 ¶ Aumentase esta pena conforme a la calidad mayor, o menor de el homicidio, porque si fuere perpetrado con traycion, o alebosia: al qual llaman atrocissima maldad, vt ex l. propter insidias, C. qui accus. non poss. l. 4. ad leg. Iul. maiest. l. fin. C. de delatori, lib 10. vbi communiter repetentes tenet Mastril. de indult. cap. 29. num. 1. Giga. de crim. læs. mai. Rub. de proditor. quęst. 6. lib. 1. Giurb. cons. 80. num. 3. & 4. y se refiere entre los mas atrozes delitos, como el de caso pensado, vt refert Iul. Clar. lib. 5 §. 1. num. 9. Bobadill. lib. 5. cap. 3. num. 10. y se cuenta entre los tres delitos graues que numera la ley de la Partida el homicidio voluntario, l. 33. tit. 5. part 1. Bobadil. vbi supr. deue pues a la de muerte preceder la de arrastrarle, l. 10. titul. 23. lib. 8. Recop. Y assimismo con condenacion de bienes hecha conforme a la mayor, o menor calidad. Y aunque por derecho ciuil siẽpre que se ponia sentencia de muerte, o deportacion, le acompañaua la publicacion y confiscacion de todos los bienes, vt cauetur l. 1. de bon. dãn. Authent. bona damnatorũ, C. de bon. proscript. Clar. lib. 5. § fin. quæst. 78. nu 1. Menoch. controuers. cap. 96. num. 1. por el del Reyno pierde el homicida la mitad de sus bienes si el homicidio le hizo en el camino, o robando, o fuere aleboso, la mitad aplicados para la Camara, y la otra mitad para los herederos, l. 6. l. 10. tit. 23. lib 8 Recop. y si la muerte fuere segura, o con saeta, la mitad para la Camara, l. 10. tit. 26. lib. 8. Recop. l. 5 tit. 23. eodem lib. Y si fuere a traycion, o matare con arcabuz, ò pistolete, pierde todos sus bienes, la mitad para la Camara, y la mitad para los herederos del que matò, l. 10. l. 15. dict. tit. 23. lib. 8. Recop. Y si la muerte fuere hecha de qualquier otra suerte diferente de las referidas,

siendo con dolo y malicia, aunque pierda la vida, reserua los bienes para sus herederos, dict. l. 10. ibi: *Y si en otra guisa lo matare sin derecho, enforquenlo, y todos sus bienes hereden sus herederos.*

26 ¶ Y no estraño que segun opinion de algunos no se diga muerte segura ni alebosa la que se haze al enemigo, aunque sea por las espaldas, vt voluit Bartol. in l. respiciendum, § delinquit, de pen. Bald. in c. 1. quibus mod. feud. amit. Felin. in cap. 1. de homicid. mas lo cierto es que toda muerte se dize proditoria la que se haze por las espaldas, o de suerte que no dè lugar a precauerse el muerto, y la que no podia vno entender, sospechar, ni esperar, Cabal. de homicid. num. 398. Marco Anton. Gen. in prax. Cur. Archiep. cap. 76. num. 2. Gut. lib. 1. pract. quæst. 2. num. 3. Farin. quæst. 28. num. 74. Gratian. discep. c. 380. n. 40. Barbos. in c. inter alia, n. 46. de immun. Y por derecho del Reyno toda muerte que no se haze en pelea, guerra, o riña, se dize ser alebosa, y segura, l. 1. tit. 25. l. 10. tit. 26. lib. 8 Recop. Azeued. vtrobique, y por estas leyes se deroga lo dispuesto in l. 4. in princip. tit. 23. lib. 8 en donde se permite matar impune al enemigo, la qual se deue entender en esta forma, o quando vno mata a otro por causa de defensa, lo qual se permite dict. l. 4. in medio, si no es que la queramos entender del vandido, transfuga, o enemigo de la ciudad, vt sentit Holan. in entinom. litter. B. num. 17. Perez, in l. 4. tit. 13. lib. 8. Ordinam. glos. 2. iuxta l. 1. §. transfugas, ad l. Cornel. de sicar. l. 1. tit. 10. lib. 4. Recop. vbi Azeued. num. 1. y para vandir se ha dado nueua forma referida, supra, num. 8. por la prematica del año passado de 44. por la qual se deroga la dada in l. 1. titul. 10. libr. 4. Recopilat.

27 ¶ Mas si se trata de executar la pena de el homicidio en persona noble, aurà de ser con diferencia del plebeyo, en quien regularmente no auiendo alebosia se pone la de horca, y ser proprio suplicio suyo, por ser afrentoso, vt dixi num. 9. & seqq. & cauetur l. 2. tit. 17. lib. 4. for. siendo ignominiosa, y propia de plebeyos, y no de nobles, l. 3. §. pœnæ, vbi glos. & Bart. de re mil. Couarru. 4. var. c. 5. n. 3. vers. *Laquei*, Dom. Valenç. cons. 102. num.

num.129.Gregor in l.2.tit.30. part. 7. glos. 4. Cabal. de homicid num 612.& sequent i. dixi supr. dict. num. 9. Pero a los Nobles no se dà la de horca, sino de cuchillo, o cortar la cabeça, dixi dict. num. 9. & cauetur in l. 8. tit. 31. part. 7. l. 24. tit. 21. part. 2. ex dict. l. desertorem 3. §. pœnæ, l. capitaliũ, §. serui, de pœnis, glos in d. l. desertorem, verbo, *frequenter*, de re militar. Iacob. Baulen, in l. capitalium, §. famosos, num. 74. de pœn. Vel. vbi supr. num. 23. Clar in praxi, §. fin. quæst. 60. num. 24. Azeue. in l. 3. tit. 23. lib. 8. y se prueua mas expressamente in l. 8. tit. 31 part. 7. vbi Gregor. glos. 4. Dom. Gouar. 2. var. cap. 9. num. 4. vers. 5. Camil. Borr. de magistrat. edict. lib. 2. cap. 4. num. 42. Narbon. in 3. part. Recop l. 61. glos. 1. num. 12. Cabal. vbi supr. numer. 613. dixi supra, num. 9. & seqq. Dom. Valenç. vbi supra, num. 130 por ser la nobleza por todos derechos con justa razon tratada, assi para la conseruacion de los honores, y dignidades, como para la imposicion de las penas con distincion de la plebe.

28 ¶ Y por esta razon se fundò el establecerse por derecho comun no deuerse dar la pena de obras publicas, & opus metalli a personas Nobles, como se expressa in l. 3. l. 4. l. si matrem 9. l. decurionum 12. C. de pen. & deducitur ex l. capitalium 28. §. seruus, de pen. y la de entregarse a las bestias, dictis iuribus, sequitur Fab. in iurisprud. tit. 11. princip. 6. illat. 5. imponiendose aliàs esta contra qualquier hombres libres, l. metalli 10. C. eodem, & dictis legibus, ni la de açotes, l. in seruorum, de pœnis, por la del Reyno, l. fin. tit. 18. part. 7. vbi Gregor. Tiraquel. de nobilit cap. 37. nu. 153. Carrer. in praxi, verbo, *homicidium*, num. 88. Oroscius, in l. liberos, num. 4. de inius vocand. por ser propia de plebeyos, l. in seruorum 10. de pen. l. 4. §. 1. de in ius vocand. Gotofred. in l. veluti, lit. D. de pen. ni la de desdezirse, l. 2. tit. 10. lib. 8. Recop. Ni puede ser puesto a questiõ de tormento, l. milites, C. de quęstion. dict. l. 28. part. l. 4. 5. 13. & 14. tit. 2. lib. 6. Recop. l. 13. tit. 7 lib 2. Sesse, decis. 11. num. 7. & 9. tom. 1. Vargas, en los discursos de la nobleza, discurs. 12. num. 14. & 15. Domini. Taso, in pragm. de antefacto, vers. 10. obseru. 2. num. 26. por

ser

ser dichas penas de afrenta, ni presos por deudas, dict.l. 4.& 5.& 14 tit.2.lib.6. Recop. ni por ellas prendadas sus armas, cauallos, mulas y casas, dict.l.5.l.13.l.14.tit. 2.lib.6 l.6.& 7. lib 5. l.9.tit.1.lib.6. saluo si fueren arrendadores, o cogedores de rentas Reales, dict.l.4. tit. 2.lib.6.dict.l.6.tit.7.lib. 5. ò procedieren dichas deudas de delito, vel quasi, dict. l. 6 los quales preuilegios no pueden renunciar, dict.l.14.tit.2.lib.6. Balbo, in c. si diligenti, de for.comp Y por la mesma causa de infamia dixeron algunos no deuerseles imponer la de galeras, Couar. 2.var.cap.9.num.3.& 4.Otalor.de nobilit. 5.part.cap.fin.num.5.Garcia, eodem tract. glos. 1. nu. 13. Azeued.in l.3.tit.23.lib.8. aunque el señor Rey dō Felipe el II. declarò no infamar dicha pena de galeras, como lo refiere Cabrera en su Historia, y asi sienten muchos poderse imponer al Hijodalgo, y se deduze de Bobadilla, lib.2.cap.10.num.22.& lib.5.cap.3.num. 77. Fontan.de pact.

29 ¶ Empero si el Noble cometiere muerte alebosa, o con traycion, pierde el priuilegio de Noble, l.25.tit.21.part.5.y deue padecer muerte de horca como hombre vil y plebeyo, vt probatur ex l. 24. tit. 21. part.2.donde por estos delitos se manda despeñar, ahogar, o entregar a las bestias, que son penas de plebeyos, como por los robos y hurtos, por los quales tambien se pierde la nobleza, y son tratados como viles en las penas, dict.l.24.part.& dixi supr.num.9.&15.& probatur argum.l.3.§.is qui ad hostes, de re milit.ibi: *Is qui ad hostem confugit, & reddit, torquebitur ad bestiasque, vel in furcam damnabitur, quamuis milites nihil eorum patiantur*: tenet Bal. in cap.cum quidam, de iur. iur. ibi: *Nobiles delinquentes in criminibus proditionis altioribus furcis suspendantur*: y afirma practicarse asi en Francia, sequitur Gregorius, in d. l.24.glos.5.& in l.2.tit.30.part.7.glos.4.Otalor. de nobilit. 5.part cap.vlt.num.4.Garcia, glos. 1. in princip. num. 14. & seqq. y en qualquiera delito de traycion, o alebosia, dict. iuribus, & Doctoribus, & cauetur in l. 2. tit. 28 part.2.donde se manda arrastrar, o desmembrar al perpetrador qualquiera que sea, siendo la pena de arrastrar infame, Garcia vbi supra. Y por el mesmo respecto

pecto si el Noble fuere mercader, o recaudador, o mayordomo, y se alçare, pierde la nobleza por la grauedad del delito, y deue ser castigado con la pena de alçado, l.14.tit.19.lib.5. Recop. y por el de la heregia, y lesa Magestad pierde su nobleza para la forma de la muerte, vt ex dict. iuribus tenet Gregor. in dict. l. 2. titul. 28. part. 2. & l.2.tit. 30. p. 7. por el robo y hurto, d. l.24. tit.21.p.2. dixi supr. n. 15.

30 ¶ Y consiguientemente por dichos delitos podra ser atormentado en la alebosia, tenet Gregor ibidem en la de lesa Magestad, l. nullus, C. ad leg. Iul. Maiest. por el de hechizero y encantador, l. si excepta, C. de malefic. en la sodomia, l. 1. tit. 21. lib. 8. Recop. y en la heregia, Gregor. vbi supra, y en ella aunque sea Clerigo puede ser puesto a tormento, Gregor. ibidem, en el delito de falsedad, Peguer. decis. 80. numer. 3. vbi plures: por todos respectos en el salteamiento dixi supra, num. 15. y en los demas delitos puestos eodem nu. 15. La razon de lo qual es, porque las personas nobles que sin el reparo de las atenciones de su sangre cometen acciones viles obscurecẽ su nacimiẽto, y assi por dichos maleficios, y los enormes, no les aprouecha la nobleza, y son castigados como pleueyos, y con la misma forma de penas afrentosas, y la de horca, Doctores adducti, & Marsil. in l. vnic. C. de rapt. virg. num. 129. vers. *Et adduci potest*, Grammat. decis. 36. num. 5. vers. *Et in tantum*, Afflict. lib. 1. constit. rubr. 13. de homicid. punien. Cabal. de homicid. n. 614.

31 ¶ En esta, pues, consideracion por el homicidio aleboso se deniega el indulto espiritual, y priuilegio de la inmunidad, vt habetur in cap. 1. de homicid. in 6. in illis verbis: *Si quis per insidias occiderit proximum suũ, vel per industriam ab Altari meo auellas eum vt moriatur.* Et confirmatur ex cap. 1. Exod. l. fin. tit. 11. part. 1. Anchatran. in cap. 1. de homicid. & in cap. inter alia, de immun. Anton. Gom. 3. var. cap. 10. num. 2. vers. *Quinto limita*, D. Couar. 2 var. c. 20. n. 7. vers. *Octaua constat*, & versic. *Fandem*, Remig. de immu. fallent. 13. & 14. Gutierr. lib. 1. pract. q. 2. n. 2. Far. q. 28. n. 24 & seq. Anastas. Germon. de sacrorum immun. lib. 3. cap. 16. num. 59. & se-

quenti,

quenti, Bobad. lib. 2. cap. 14. num. 34. vbi glos. verbo, *mas comun*, Giurb. cons. 80. Diana, de immunit. 1. tom. tract. 1. resol. 4. expressè cauetur in Bulla Greg. XIIII vbi inter octo delicta exceptuatur homicidium alebosum, Barbosa, & ab eo relati, in cap. inter alia, num. 45. Y aquel se dize homicidio proditorio el que se haze por las espaldas, o de otra qualquier manera, sin dar lugar a precauerse, y assi se difine qualquiera muerte del hombre que no la esperaua, ni sospechaua, ni podia reparar, Barbos. & ab eo relati, d. n. 46. & dixi supra, n. 26.

32 ¶ Y quando se cometio de caso pensado, y animo premeditado y doloso, aunque sea sin alebosia, y rostro a rostro, segun opinion recebida no goza de la inmunidad, vt tenet Sanchez, in opusculo, tom. 2. libr. 6. cap. 1. dub. 8. nu. 27. Ludou. Corre de immunit. part. 2. num. 19. Peguer. decis. 54. num. 10. Gutierrez, practic. lib. 1. quest. 2 num. 17. Fachin. controuers. lib. 9. cap. 93 Barbos. de iure Eccles. lib. 2. cap. 3. num. 99. relati à Diana, p. 6 tract. 1. resol. 13. & Sarpu, de immu. c. 5. fol. 48. ibi: *Homicidas quoscumque qui cogitato facinus perpetrauerint sine insidijs, sed consulto immunitate Ecclesiarum vti non posse, est tamen multorum Doctorum sententia, quamobrem ob eorum, & communem, & conditionem amplecti eam possumus absque vllo erroris timore*. Y se comprueua ex dict. cap. 1. de homicid. donde al homicida de industria solo sin asechanças se le deniega la Iglesia, quidquid in contrarium sentiat Diana vbi supra, mouido de la autoridad de la Bula de Gregorio, que no està recebida en España, tampoco goza el que matò a su enemigo no proditoriè, si per insidias, Gambacurt. lib. 5. cap. 4. & 21. Villadiego, in Polit. cap. 3. num 208. Suarez, de Relig. tom. 1. tract. 2. lib. 3. cap. 11. num. 10. Fagund. de præcept. Eccles. tract 1. lib 4. num. 46. Portel, in dubijs regularibus, verbo, *Ecclesiæ immunitas*, num. 15. y aunque otros lleuan lo contrario, relati à Diana, vbi supr. vers. 5. se entiende mediante la Bula de Gregor. & sentit Diana, ibidem.

33 ¶ Por la misma razon, si aunque vno no mate alebosamente, si con alebosia hiriere, se le niega la Iglesia, Couarr. vbi supra, dict. vers. 8. y si llegò a algun acto proximo de el homicidio con animo de cometerle,

aunque

aunq̃ no se siga su efecto por algũ accidente, q̃ no estuuo de su parte; Gambacur. de immun. lib. 5. cap. 3. n. 6. Farin. quæst. 28. num. 45. quidquid sentiat Barbos. & ab eo relati, in cap. inter alia, num. 45. porque es respecto de la Bula de Gregorio, que no està recebida, y se apoya esta verdad por la l. 2. tit. 23. lib. 8. Recop. donde por la herida alebosa, como por la muerte, se impone la pena ordinaria, y se practicò en el caso que refiere de Salamanca Diego Perez, in l. 2. tit. 23. lib. 8. Ordinam glos. fin. y se refiere entre los delitos atrozes, Clar. lib. 5. §. 1. n. 9. Bobadilla, lib. 5. cap. 3. num. 10. Y por las razones referidas en el homicidio calificado, el Clerigo es degradado, y entregado al braço seglar, vt dicemus infra, numero 44. sin aprouecharles sus Ordenes para euadirse de la pena.

34 ¶ Todas las circunstancias de muerte alebosa y caso pensado se hallan en la ocasion presente, y assi forçosamente le deuen corresponder sus penas, sin q̃ le pueda seruir de escusa el defecto de prueua, pues ay la bastante que el derecho pide, y se contenta en casos semejantes con la de argumentos, presunciones, y conjecturas, y desuerte que informen el animo de el Iuez a no creer otra cosa, con que se hazen los indicios indubitables, como largamente dixe pocos dias ha en la alegacion que escriui contra Alonso de Torres. Y en terminos proprios de condenacion de muerte por delito de violencia, y homicidio, y para su execuciõ sin embargo quãdo es cõuẽcido solo cõ argumẽtos, està la decisiõ expressa de la l. 2. C. quorum appel. non recip. que parece se hizo para nuestro caso, illis verbis: *Ne quis homicidarũ, itemque eorum qui manifestam violentiam commiserunt argumentis conuictus, audiatur appellans.* Y tambien la ley 4. tit. 7. part. 5. que hablando de los mercaderes que van a ferias para que con mayor libertad las frequenten, establece que los que en los caminos los robaren sean castigados con todo cuydado con las penas condignas, para cuya prueua requiere solo señales, ibi: *Si el robo, o la fuerça pudiere ser prouado por prueuas, o por señales:* palabras que se ajustan como si se hizieran para nuestro intento; para cuya execucion sin dar lugar a apelacion, por ser el homici-

dio

dio aleboso, se confirma de la l. 16. titul. 23. part. 3. vbi Gregor. ademas de deuerse hazer por respecto del salteamiento, dixi n. 17.

35 ¶ La que resulta de los autos es auer el harriero sacado de la posada sus dos mulas, ruzia y castaña con cargas de lienços, que luego verificaron ser suyos los dueños que vinieron en su busca quando supieron el robo, y de testigos que vieron junto a donde se hallò el cuerpo muerto al Reo con dichas caualgaduras y cargas, lleuandolas fuera de camino, y se valio dellos para sacarlas de algunos atolladeros, pagandoles por ello en lienços, y lo mesmo deponen los testigos de el cortijo, donde fue aquella noche, y testigos que auiendo visto el cuerpo muerto, y luego al Reo con las cargas, le dixerõ que si el lo auia muerto se fuesse con Dios de aquella tierra, a que callò. Y deponen yua con vn capote pardo encima de el Abito, sin capilla, y vn alfange ceñido (abito mas de salteador que de Religioso, con que se manifiesta su apostasia, dicemus infra, num. 66) con que parece auer cometido el delito, por auerse hallado la cabeça en dos partes con los sesos de fuera, con que se ajusta auerse hecho con alfange, cuya bayna quando le entraron en la carcel, por auerle quitado los ministros el alfange, y dexadosela con vnas tixeras, cortò en menudas pieças, y echò en la necessaria, demas de la aprehension de las dos mulas en la casa dõde el las lleuò a escõder, y auerse verificado los lienços que auia vendido fiados a muy baxos precios, y otros en su poder, aprehẽdiosele vna pistola cargada que traia de ordinario: todos los quales indicios prouados en su genero como està cada vno plenamente, hazen indicios indubitados, y vna prouança plena que induze el animo del Iuez a no creer otra cosa, y bastantes para imponer la pena ordinaria, vt dixi in allegat. contra Alonso de Torres, & tenet Giurb. cons. 41. num. 25. mayormente que en los delitos de dificultosa prouança, qual es el cometido en el campo, corre esta doctrina con mayor firmeza; y assi quando se vio este pleyto en la Sala no se dudò de la prouança, ni se puso reparo para dexar por esta razon de boluer la execucion de la sentencia.

SECVN-

36 LA mayor defensa que el Reo tiene, y reparo q̃ puede auer para esta execució, es dezirse Religioso lego professo en Religion aprouada, y como tal no estar sugeto a la jurisdicion Real, ni a condenacion hecha por Iuez seglar, por no ser competente: a que satisfaremos, que ademas de no estar prouada bastantemẽte esta incompetencia, y declinatoria, y el ser Religioso, ni en tiempo, y ser forçoso el prouarla, por no presumirse por derecho esta calidad, cap. si iudex laicus, in fine, de sentent. excom. in 6. cap. lege 2 quæst. 1. Innocen. in cap. super ijs, de accusat. verbo, *excludatur*, in fin. Abb. in cap. bona, de elect. col. 8. Salcedo, in praxi, cap. 62. num. 20. ad medium, Farin. quæst. 8 num. 38. Mascard. conclus. 302. & seqq. y deuerse prouar por escrituras q̃ contengan la fee del Superior, como hablando del Clericato, ex cap. legum 2. quæst 1. l. si qua per calumniam, C de Episcop. & Cleric. tenet Rolan. cons. 4. num. 5. vol. 1. Rebuff. in praxi, tit. de for. liter. tonsu. num. 22. & seqq. Farin. vbi supr. num. 40. ò por otras autenticas de hechos forçosos que la manifiesten, Dom. Couar. pract. cap. 33. num. 3. Mascard. conclus. 305. num 4. Salcedo, cap. 62. num. 16. Farin. vbi supr. Y en caso que esten perdidas estas escrituras, y no de otra suerte por testigos, ex l. tertium, C. de testibus, l. si solemnibus, C. de fide instrum. cap. 2. & 3. de Cleric. Peregrin. tenet glos. cõmuniter admissa, in dict. cap. si iudex, verbo, *d. fuerit*, Couar. dict. num. 3. Mascard. conc. 305. num. 1. 2. & 7. Farin. num. 41. Salcedo, in praxi, cap 62. num. 16. in fine, Detiano, crimin. lib. 4. cap. 9. num. 114 tom. 1. adducti à Vaiardo in Clar. quæst 36. num. 23. y ante que Iuez, docet Mascard. conclus. 698. num. 2. y no se prueua con sola la possession del abito Clerical y tonsura, Vaiard. vbi supr. num. 30.

37 ¶ Y quando lo estuuiera, y fuera cierto ser Religioso professo, y la incompetencia, y aun incapacidad de la jurisdiccion, pues ambas se hallan en el Iuez seglar, respecto de los Eclesiasticos en las causas ciuiles y criminales, cap. decernimus, cap. at si Clerici, c. Cle-

rici,cap.cum non ab homine, de iudic. tota causa 11. quæst.1.l.56.& 57.tit.6. p. 1.l.1.2.& 3. tit. 6. libr. 1. Recop.Couarr.pract.cap.31.Gutierr.lib. 1. Canonic. quæst.34.Gratian.reg.253.Suarez aduersus Reg. Angl. lib.4.per tot.Belarmin tom.1.controuers. cap. 28. controuer.5.Balbo.in in dict. cap.decernimus, Barbos. in colect. ad eundem, vbi plures, & communiter scribentes,& in dict. iuribus,y la sentencia dada cõtra ellos por los seglares por defecto de inhabilidad de jurisdiccion es nula, dict. cap.Clerici,cap.at si Clerici, cap. cũ ab homine,dict.iuribus, & Doctoribus, cap. 2. de for. comp.vbi communiter scribentes,Balbo.&Barbos.vbi plures,sin poder el Clerigo renunciar su fuero,dict.cap. si diligenti,de for.comp vbi Balbo. Lo qual se entiende tambien con los regulares,y personas Religiosas, quales son los que hizieron los tres votos de pobreza,castidad,obediencia, iuxta c. cũ ad monasteriũ,de stat. Monach.cap.vnic.de voto, lib. 6. en qualquier Religion aprouada de la Sede Apostolica,Barbos.de iure Eccles. lib.1.cap.43.numer. 2.vbi plures,y estan libres de la jurisdicion seglar,y se tienen por Eclesiasticos,y gozan de el priuilegio del fuero y canon, vt ex cap. fin. de relig. domib. tradunt communiter Scribentes, in cap. 2. de for. comp.& in cap. si quis suadente 17. quęst.4 & vtrobique Barbos.in colect.& de iur.Eccles.lib. 1. cap. 39. §.2.num.40.Farin.dict.quęst.8.num.46. vers. *Amplia vigesimo*, Decian.criminal. lib.4.cap.9. num. 29. Addition.ad Farin. in dict.num.46. y estan sugetos a sus superiores y delegados del Pontifice,y a su Sede, como a supremo,vt ex dict.iurib. & expresse cabetur in dict. c. fin. de relig.domib.Giurb.cons.15.y en quanto al priuilegio del Canon,apparet ex d.c. si quis suadente diabolo,iuxta lecturam,quæ habet ita *in Clericum,vel Monachũ*, cap Monachi 26.c.Parrochianos 9. cap. cum illorum 32.cap.de monialibus 33.de sentent.excomun.cap. Religioso 21.§. vnic. eodem lib. 6. Barbos. in dict. cap. si quis suadente.

38 ¶ De dichos priuilegios gozan los nouicios perseuerando en la Religion, vt ex dict. iuribus, & ex dict.§.vlt.de sentent.ex comun. in 6. & cap. Religioso,

§.1.

§.1.eodē,tenet Giurba,conſ.15.n.8.& ſeqq.D.Valēç. cōſ.95.n.53.Dian.6.part. tract. 8. reſol. 7. Barboſ. de iur. Eccleſ.lib.1.cap.39.§.2.n.40.Bobad lib. 2. c. 18. num.86 & ſequentibus, y de ſu delito le caſtiga ſu Prelado, Giurba vbi ſupra, num. 9. Molin. de iuſt. part. 4. diſput. 49.num.24.Farin.quæſt.16.num.46.Cabal.caſu 108. num. 20. Ricc. deciſ. 121. a ſemejança del ſtatu libero, iuxta l.ſtatu liber, de quæſtion. l. moris, in fin. de pen.l penult.ſi ex noxal. cauſ. agatur, ſequitur Bartol. in Authent.ingreſsi, verſ. *Pro hac in iudicio*, C. de ſacroſ. Eccleſ.Caſtro, conſ.432. Farin.queſt.8.num.46. verſ. *Amplia* 16.Bobad.lib.2.cap.19.num. 17. Pero ſalido de la Religion por el delito cometido en ella, ſe caſtiga por el ſeglar, y como ſeglar, Eſcacia, de iudic.lib. 1.cap 11. num.21.Clar.quæſt.35.num.10.verſ. *Quæro quis*, Fari. vbi proximè, num 49. Molin. vbi ſupr. Giurb. vbi ſupr. nu.10. ◆.Cur.Philip.part.3.§.1.num.12. ex ſententia text. in l.ſtatu liberi à ſeruis 29.in princi. de ſtatu liber. & l.1.de pen. ◆.de quarum legum explicatione, & interpretatiene, cum dict.l.ſtatu liber, de queſt.dict. l.moris, de pen. Y en que forma ſe deua caſtigar el ſtatu libero, o como libre, o como eſclauo, videndus Accurſ. & Gotofred.in dictis iuribus, & repetentes Stephan.Lamberteng. tract.de contractibus eorum, gloſ.2.quæſt. 19. num.27. in fine.

39 ¶ Y los Caualleros Religioſos profeſſos de ſan Iuan, Bobad.lib.2.cap.19.nu.16. Giurba, conſ. 48. num.4. por ſer verdaderos Religioſos, Giurba, dict. n.9. Addition.ad Farin. dict.num.46.vbi plures Cabal. caſu 64. & 65. y los de Santiago, Calatraua, Alcantara, y Monteſa, por tenerſe por Religioſos verdaderos, vt tenet Dom Valençuela, conſ.115.nu.8.9. 10.& 11. Mota de la Orden de Santiago, lib.2.cap.1.§.12.num. 14. & 15. & cap.2.num.5.8. & 9.& relati por el ſeñor don Iuan de Morales en la erudita alegacion que hizo en deſenſa de la juriſdiccion Real, con el Conſejo de las Ordenes (aunque ſu merced con muchos fundamentos lleua la contraria) Barboſ. de iure Eccleſ. lib. 1. cap. 38. §.2 num. 46. D. Franciſc. de la Portilla patruus meus ordinis, ac militię D.Iacob. en el tratado de la nobleza impreſſo en Flandes.

Con-

40 ¶ Consiguientemente los legos de las Religiones como no sean, ni comprehendan en el numero, ni cuerpo de propios Religiosos de los dedicados a el culto Diuino, Diuinos Oficios, ministerio de el Coro, Altar, y Eclesiasticos Ordenes, con que no se llaman propiamente Religiosos, ni se comprehenden debaxo de la acepcion y nombre de tales, distinguiendose de los que lo son con especial significado, y voz *de conuersos*, como en otras muchas cosas, vt cauetur in cap. tuis 39. de testibus, ibi: *Fratribus, & conuersis*, cap. & si Christus, de iur. iur. ibi: *Vos & conuersi*, cum adductis à Couarruv. in cap. alma mater, part. 2. §. 2. num. 8. Balbo, in cap. in præsentia, de probation. num. 77. diferenciandose en el abito en muchas Religiones, no trayendo el ygual que los propios Monges, y Religiosos, y son como de votos a Dios, cap. duo sunt 7. 12. quæst. 1. docet Calderin. cons. 31. tit. de Regular. siendo sola su ocupacion la de seruir a los Monges, Religiosos, y Monasterio en las ocupaciones fuera de Coro, porque se llaman sieruos, y criados del Monasterio, glos. in cap. vt lex, verbo, *adque conuersi* 27. quæst. 2. Barbac. in dict. cap. in præsen. num. 18. y por lo referido no se llamaron con el nombre de Religiosos, y Monges propiamente, y la tienen de legos, *Laici* en Latin, que es tanto monta de seglares, cap. ex eo, §. vlt. de elect. in 6. Barbos. de iure Eccles. lib. 1. cap. 43. numer. 3. Calderin. vbi supra, ni los comprehende la disposicion del Concilio de Trento, Sess. 25. cap. 15. & 16. de Regular. docet Gratian. discept. cap. 263. n. 29 & cap. 413. num. 37. ni està obligado por sus deudas el Conuento, Roman. cons. 292. num. 2. y son como dedicados y sieruos adscripticios del Templo, como lo fue Samuel, vt affirmat Abulens. in Leuit. 27. cap. 4. col. 2. Baron. in apparatu annal. cap. 49. cuyas mas diferencias tratan preter adductos, Manuel Rodrig. tom. 3. quæst. regular. quæst. 16. art. 1. Boer. decis. 20. num. 5. & 6. Deci. in dict. cap. in præsentia, num 23. y se comprehenden in cap. per exceptionem 9. de priuileg. in 6. & Clem. 1. de decim. D. Pareja, in dict. cap. in præsentia, num. 5. & seqq. con que parece no les puede pertenecer el gozar de los honores y priuilegios concedidos a los Monges y Religiosos.

Pero

41 ¶ Pero largo modo se llaman Religiosos, por professarios tres votos, y por vna fauorable extension los comprehende el priuilegio del fuero, y Canon, Gratian.dict.cap.413.num.47. Ioseph de Rastic. in l. cum auus, de condit.& demonst.lib.5 cap.13.num.17. Barbos.de iure Eccles.cap.39.& cap.41.num.4. y participan de las oraciones Conuentuales, cap. fin. de successionib. ab intest. Couarr. vbi supr. part.1.§.2.nu.8. Barbac. cons.59.num.14 to.2 Franc.Marc.decis.832. n.1.& 2. D.Pareja vbi supr.nu.7. y assi generalmente se tratan, y son llamados Religiosos, y se diferencian de los donados, que llamamos oblatos: cuya diferencia entre ellos, y si a estos y a los Terceros y Beatas les comprehende el priuilegio, videndus D. Pareja vbi supra, Barbosa, dict.num.4.& 5.vbi plures Diana, part. 4. resolut.31.

42 ¶ No deuia, ni puede aprouechar al Reo la defensa del fuero, porque este en muchos casos no se pratica, ni ha lugar dicha incompetencia y priuilegio, conforme a la calidad del delito, circunstancias del hecho, y ocasion suya, y del perpetrador; todas las quales, o la mayor parte se verifican en el caso presente, con que aurá de cessar su efecto: cessa pues si cometido el delito se hiziesse Clerigo, ò Religioso el delinquente, y entonces puede ser castigado del seglar, saltim quoad bona, vt ex cap.proposuisti, de for.comp.cap.vnic.de obligat.ad ratiocin. tenet Couar. pract c.32.num.4 Clar. quest. 36. num.43.Plaça, cap.35 in princip.Gomez, lib.3.cap.1. num.72.& cap.10.num.5.Cened.collect.37.num.13. & collect.23.num.1.Giurba, & ab eo relati, cons. 15. in fin. vsque ad num.12.vbi plura adducit fundamenta Farin.quæst.8.num.104.& 107.vbi plures (lo qual procede tambien en el que por deudas fiscales, o particulares se entra en Religion, vt cauetur in Bulla Sixti V. 73. en orden, vers. *Cæterum*, Farin. num. 105. in fin.) con tal que se ordenasse, o hiziesse Religioso en fraude de la jurisdiccion Real, y huyr de su castigo, vt voluit Anton. Gomez, vbi supra, Dinus, in l. idem Vlpianus, de excusat.tut. & relati à Farin. num. 104. & 105. in fin. Cabal. casu 108. num. 1.& 2. Decian crimin. lib.4. cap. 9.

num.

nnm.62 verſ. *Vigeſimo primo extenditur*,& num. 138. Baiard.ad Clar. dict.quęſt.36.num 41.& ſeqq. y entonces ſe dize ſer en fraude quando deſpues de la diſamacion, acuſacion,y inquiſicion,y de la citacion, contumacia, ò condenacion,ſe hizieſſe Clerigo, ò Religioſo, vt ex l. fiu.de bon. eorum,qui ſi.mor.conc.l.fin.de re mil. ſequitur Bartol.& alij,in l.ſi quis poſtea, quam de iudic. & in l.ſi adulter,§. ſi hoc tempore,de adulter. Clar. vbi ſupra,verſ. *Sed ſi in hoc propoſito*,Farin.& ab eo relati, num. 107. aunque algunos ſintieron que en todo tiempo que conſtare del fraude ſe deue caſtigar,por atenderſe al tiẽpo del delito,no de la ſentencia,para ſu caſtigo, l. 1. vbi Doctores,de pen. l.iniuriarum ſtimatio,de iniur. l. doli, §.1.de ſeru.corrupt. l. ſi quis decurio, verſ. fin. C. ad l. Cornel.de falſ.relati à Farin.vbi ſupra,n. 105.

43 ¶ Pero ſi el Religioſo no profeſſare,o no recibiere Orden Sacro, en todo queda ſubdito al ſeglar, y aſsi aurà de correr en nueſtro caſo,por ſer el R. cõuerſo, Boſi.tit.de for.comp n. 144. & ſeqq.Federic. de Sen. conſ.97.n.4.in fin Farin n. 106.Cabal.caſu 108. nu.17. verſ. *Procedunt prædicta*,ex dicendis infra, nu. 69 Y aun corporalmente ſe podra caſtigar, el que ſe ordenò en fraude por delito,vt tenet Auendañ.de exequend. cap. 22.num.7. relatus à Cabal.dict.num.4. y algunos Iuezes ſeglares han practicado el executar pena corporal ſin degradacion,vt refert Bartol.Angel. & Iaſ. relati à Plaça,cap.35 num.4.Couarruv.dict num.4. verſ. *Tertia concluſio*,Clar.dict quæſt.36. verſ *Sæpè numero*,Farin. num. 108. aunque lo mas ſeguro es que preceda la degradacion para la impoſicion de la pena corporal en los de Orden Sacro,Doctores adducti,& à Farin. nu. 108. y ſe aurà de acudir al Obiſpo para que le degrade, y no haziendolo apelar del,vſando del remedio que pone Cabalo,caſu 108. num.6.Farin.num.109.in fine: pero en el de menores Ordenes,eſpecialmente hallandole ſin abito y tonſura,ſin degradacion ſe podra imponer pena corporal,ſequitur Couar. dict. verſ. *Tertia concluſio*, in fine, & dict.cap.32.num. 2. in fine, verſ. *Vt cumque tamen ſit*, Igneus,in l.fideicommiſſum,ad Silan.n.266.& 278.& ſeqq.Farin.d.nu. 109. Y por la miſma razon ſi deſpues

de

de cometido el delito se casare, pierde el fuero, Alex. cons.8.in fin.& cons.149.num.9.relati à Giurb. cons.15. num.7.& seqq.& à Cenedo, collect.23. & à Bob. lib. 2. cap.17.n.34.& c.18.n.83.

44 ¶ El Clerigo que trata negocios seglares, agenos de su profession, y ministerios baxos y humildes en la Republica, es priuado de su fuero, y se castiga por el seglar, ex text. in cap. fin. de vita & honestate Cleric. cap Sacerdotibus, ne Clerici vel Monach. glos. in cap. quia tua 12. quęst.1. Innocent. in dict. cap. fin. Farinac. quæst.8.num.93. Clar. quæst.36 nu.12. Bos. tit. de for. compet. num.128. mayormente quando precedio monicion, dict. cap. fin. como si tuuiesse algun oficio Real, o publico, o cargo de seglares en la Republica, de Corregidor, Alcalde, Regidor, Sindico, Abogado Procurador Secretario, Escriuano, y los semejãtes, vt de cõsuetudine tenet Bald. ad Specul. tit. de reo, in princ. & tit. de Cleric. coniug. vers. *Si autem*, & in l.1.C. in quibus caus. milit. for. præscript. Garcia, de nobilit. glos. 9. numer. 33. Clar. dict. quæst.36. num. 25. Salced. in prax. cap. 61. litera O. Cened. collect. 37. num.16. Bertachin. de Episcop. lib.4. part.5. num. 97. Aufred. de potest. secul. reg. 1. fallent. 16. num.17 & 24. Ceuall. de cognit. per viam viol. quæst.64. num.14. Bobad. lib.2. cap.18. num. 90.& 99. Menoch. de arbitr. cas.537. num. 11. Giurb. cons.97. num.11. & 22. & sequentibus, Guillerm. Benedict. in cap. Reinuntius, verbo, *& vxorem*, num. 155. de testam. Gigas, de crim. lęs. Maiest. tit. qualiter & à quibus, quæst.5. num.19. y se prueua de la l.18. §.6. tit.1. lib.4. Recop. donde se establece, que el Familiar que tuuiere oficio Real, publico, o otros cargos seglares, delinquiendo en cosas tocantes al oficio, no goza de su fuero, vbi latè Narbon. Si fuere Consejero, Oydor, o en otra manera, y delinquieren en sus oficios, Bobad. & ab eo relati, dict. num.99. y en esta razon se funda la aduertencia de la ley Real, de que a ningun ordenado de Orden Sacro, ni Religioso, se le dè oficio en la Republica, l.23. tit.15. lib.2. Ordin. l.10. tit. 3. lib. 1. Recop. Si tuuiere tienda publica para vender, de estanco, o de algũ comercio, Capra, conclus.97. num.91. & sequenti, Farin. vbi supra, num. 93.

Si

45 ¶ Si se hiziere soldado, cap. inter, de elect. glos. in cap. fin. de Cleric. non resident. Farin. num. 95. Bobad. lib. 2. cap. 18. num. 97. Ricc. part. 4. decis. 154. Barbos. de iure Eccles. lib. 1. cap. 39. §. 2. num. 79. Genuens. in praxi Archiep. cap. 1. num. 4. y siendo de menores Ordenes, ipso facto pierde el fuero, Bobad. dict. num. 97. vbi plures. Si fuere hallado con armas, para quitarselas, y remitirle a su Iuez, cap. Clerici, de vi & honest. Cleric. Farin. num. 96. Bobad. vbi supra, num. 66. Si fuere administrador de hazienda, o rentas Reales, Bobad. num. 138. Dom. Larrea, alleg. 27. num. 14. & sequentibus, & probatur ex l. 118. stil. vbi Dom. Paz. Si fuere deudor de causa y negocio Fiscal, Dom. Larrea, dict. allegat. 27. num. 13. in fin. & num. 14. 18. & 25. & probat. ex adductis à Dom. Amaya, in l. 4. tit. 10. num. 7. & 8. lib. 10 C. Si fuere conuenido por derechos Reales, D. Larrea, dict. alleg. 27. Y no es de estrañar, pues segun opinion de muchos, los bienes temporales de los Clerigos estan sugetos a la jurisdiccion seglar, relati à Bobad. lib. 2. cap. 18. num. 164. Dom. Larrea, allegat. 27 num. 21. & 35. Garcia, de nobil. glos. 9. num. 45. Si los bienes del Clerigo por estar a su persona concedida la excepcion de los tributos passaron a tercera persona, no se libran de pagarlos, Dom. Larrea, decis. 31. alleg. 57. num. 14. Bobad. lib. 2. cap. 8. nu. 280. ex l. sordidorum, C de exec. mun.
46 Si fuere comediante, bufon, o exerciere otras ocupaciones semejantes por tiempo de vn año, cap. vnic. de vi. & honest. Cleric. in 6. Socin. regula 56. fallent. 9. Decian. crimin. lib. 4. cap 9. num. 86. Farin. num. 97. & in fragm. vers. *Clericus sæcularia*, Bobad. vbi supra, num 94. Cened. collect. ad decretum, num. 20. D. Amaya, lib. 10 C. tit. 57 l. vnic. num. 36. aunque no aya dexado el abito, Balbo. in cap. 2. de iudic. nu. 129. Y aunque autores relati digan que ipso iure sin monició proceda dicha regla, en ambos en el comediante, cum trina monitione sentit Bobad. & Amaya, vbi supra, en el bufon si per annum, absque monitione, ex dict. cap. vni. DD. adducti, Cened. in collect. ad decretal. cap. 41. num. 1. Si fuere tabernero, bodegonero, carnizero, o exerciere otros oficios viles, estando amonestado, se

castiga

castiga por el seglar, Clemen. 1. de vit. & honest. Cleric. vbi Scribentes, cap. nulli Clericus 10. dist. Trident. ses. 24. cap. 2. Bobad. & ab eo relati, vbi supr. num. 100. lit. D. y en otros muchos casos deste genero, de quibus Bobad. dict. tit. 18. Cened. collect. 37. Farin. dict. quæst. 8. & in fragm. vers. *Clericus sæcularia*, Clarus, & Baiard. d. quęst. 36. Balbo q. vbi supr.

47 ¶ Pierdese tambien el fuero, por ser vno incorregible, vt expresse deciditur in cap. cum non ab homine, de iudic. sequitur Couarr. pract. cap. 32. num. 2. vers. 2. Salced. in praxi, cap. 139. Clar. quęst. 36. nu. 33. vbi Baiar. Farin. quæst. 8 num. 47. Balbo, in cap. 2. de iudic. num. 123. Giurba, cons. 49. num. 19. Ahumad. in l. 65. tit. 5. part. 2. glos. 8. num. 7. vers. *Tertio fallit*, Cened. in collect. 37. num. 13. Barbos. in dict. cap. cum nõ ab homine, Menoch. cons. 912. num. 34. y sin degradacion le castiga el seglar, Diaz, in praxi, cap. 13. num 1. vers. *Et nota quod Clericus incorregibilis*, Escacia, de iudi. lib. 1. cap. 11. num. 56. y conforme a las leyes y penas ciuiles, cap. ad falsariorum, de fals. Abb. in dict. cap. cum non ab homine, in vlt. notab. Farin. dict. num. 47. y entõces se dira vno incorregible quando precedierõ las tres moniciones conforme a lo dispuesto in dict. cap. cum nõ ab homine, de deposicion, excomunion, y anatema, Balbo, in cap. 2. de iudic. nu. 123 Farin. quęst. 8. num. 49. & sequentibus, sin que se necessite de expressa declaracion de incorregible, Nauarr. cap. 27. nu 79. Bosi. tit. de for. compet. num. 132. Clar. dict. quæst. 36. num. 34. Escac. dict. cap. 11. num. 55. & seqq. Pero quando in enormitatibus se immiscet, se dize incorregible sin deposicion, Bosi. num. 134. Farin num. 52. vers. *Item dicemus infra*.

48 ¶ Y por la grauedad, atrocidad y alebosia del homicidio cometido por assasino, se pierde el fuero, y es castigado del seglar sin degradacion, vt ex sentẽtia, cap. 1. de homicidio in 6. testatur Clar. quæst. 36. nu. 29. Bobad. lib. 2. cap 18. num. 54. Tusch. lit. D. conclus. 241. num. 4. Diaz, in praxi, cap. 97. num. 4. vbi Salced. lit. B. Ceuall. de vi & violen. quęst 102. nu. 1. Menoch. de arbitr. casu 415. num. 27. Couarr. pract. cap. 32. n. 2. vers. *Primum*, & lib. 2. var. cap. 20. num. 10. ver. *Sexto*

 Cened.

Cened.dict.collect.37.num.11. Giur.consl.49 num. 18. & consl.41.num.26.& 27.vbi plures Muscatel.in praxi tit.de homicid. median. manda. nu. 85. sin q̃ proceda sentencia del Eclesiastico, Decian.consl.82. num. 2. relati à Giurb.consl.46.n.15. *Quia ipso iure censetur degradatus*, Giur.& ab eo relati, consl. 41. n. 27. y aunque sea de orden sacro, DD. adducti, & à Farin.q.8.n.84.& seqq. y ande, y sea cogido en abito decente, y con tonsura, Giurb consl.46.nu.15. vbi plures Ricc. collect. 101.& 547. Escacci. de iudic. lib. 1.cap. 11.num.56.

49 ¶ De la misma suerte si se mezclare, o cometiere acciones y delitos enormes y atrocidades, se sugeta a la jurisdicion y castigo seglar, sin que se necessite de degradacion, ni sentencia del Eclesiastico, quia ipso iure censetur degradatus, vt cabetur in cap. perpendimus, cap. cum non ab homine, de sent. excomun. cap. in Audientia eodem, sequitur Couar. in praxi, cap.32. n. 2. vers. *Tertio his erit adijciendum*, propè fin. Clar. dict. q.36 num.23.vbi Baiard num. 33. & seqq. Salced. in praxi, cap.96. Bosi.tit.de foro compet.num. 134. & 139. & sequenti, Farin.quæst.8.num.53. Escaci.de iudic. lib. 1. cap.11.num.62.& 78.in fin. 2. limit. Decian. crimin. lib.4.cap.9.num.88 in princip Bobad. libr. 2.cap. 18. num.95.vbi plures, donde el y los que refiere llaman esta comun opinion y sentencia, Cur. Philip. 3. part. n. 3. Ricc. in praxi, tom.2.resol. 172. num. 2. relati à Diana, part. 1, tract.2.resol.23.& proximè referendi. La qual procede tambien en los de orden sacro, ex dict cap. perpendimus, donde expressamente se habla del Sacerdote, vt testatur Farin. vbi supra, num 54. DD. supra adducti, aun hasta la sentencia de muerte, relati supra, & à Bobad. vbi supra, lit. B. sin que aya necessidad de que preceda trina monicion, dict.cap. perpendimus, cap. 1. de apostat. donde se afirma, que por la comission de delitos enormes se pierde el priuilegio Clerical, & dicemus infra, sin hazer mencion de trina monicion, testatur glos. in cap. ex parte 3. de priuileg. & in cap. contingit, & in cap vt famę, verbo, *de mandato*, in fin. de sent. excomun. l.49.tit.6.part.1. Ricci. in praxi, resol. 172. n. 29. Escaci. de iud. lib. 1. cap. 11. num. 79. Reginal. in praxi

for.

for. penit. lib. 19. cap. vlt. Seff. 1. num. 70. relati à Barb. in collect. ad cap. 1. de apoſtat. num. 4. Cur. Philip. vbi ſupra: la qual ſentencia como comun ſiguen los Doctores referidos, y Ancharran. in reg. ea quæ 12. de regul. iur. in 6. Aufred. in Clem. 1. de offic. ordin. relati à Bobad. vbi ſupra, Caſan. in conſuet. Burg. Rub 1. §. 5. verſ. *Archidiaconus*, num. 55. Alexand. de Neuo, conſ. 59. n. 2. & ſequentibus, Clar. dict. num. 23. & in praxi ſeruandã ait Decian. lib. 4. cap. 9. num. 90. Farin. dict. num. 54. verſ. *Et licet*, ibi: *Tũ tamen non recedas ab vltima opinione*, donde refuta, y reſponde a los argumentos contrarios del ſeñor Couarruv. dict. cap. 32. num. 2. in fine, & n. 3. que dize deuerſe aprouar en los de menores Ordenes, conducit Eſcaci. de iudic. lib. 1. cap. 11. num 79.

50 ¶ Sin que ſe neceſsite de que preceda degradacion, o ſentencia del Ecleſiaſtico, porque ipſo iure ſe preſume *degradatus*, Salced. cap. 139. lit. B Doctores, in princip. adducti, & vocat communem Couarruv. dict. num. 2. verſ. *Tertio is*, & num. 3. verſ. *Vt cumque*. Y aunque ſegun ſentencia de algunos ſe deue obſeruar en los de Orden ſacro, y generalmente Eſcaci. dict cap. 11 num. 81. lo mas ſeguro es que ſe deua entender ſolo en los de menores, Dom. Couarr. & Doctores adducti, Salced. cap. 139. lit. B. excepto dos caſos en que tambien ſe deue practicar en los de mayores y ſacros Ordenes. El vno ſi el delito fuere tan enorme en gran perjuyzio y daño de la Republica, deſuerte que parezca piadoſo, y juſto, caſtigarle ſin eſperar degradacion. El ſegundo ſi fuere de calidad que ſe tema, y ſoſpeche libertad de el delinquente, y impunidad del delito, por eſperar la degradacion, Doctores ſupr. adducti, & Farin. vbi ſupra, num. 57.

51 ¶ Y aunque para darſe por perpetrador de enormes delitos, y perder por eſte reſpecto el fuero, ſe pretenda que ſon neceſſarios auerſe cometido mas de vno, y parece ſe prueua de el cap. contingit interdum, cap. ex parte 3. de ſent. excom. dict. cap. cum non ab homine, de iudic. cap. 1 de apoſtat. que hablan en el numero plural, ex l. vbi numerus, de teſtib. cap. pluralia locutio, de regul. iur. in 6. & ſequitur Abb. in dict. cap. perpendimus

dimus, Bald. in l. nemo, C. de Episcop. Audi. Cœpol. conf. 1. num. 33. & seqq. Dom. Couarr. dict. cap. 32. n. 2. vers. *Tertio hic erit adijciendum*, & adducti à Farin nu. 55. ay muchos que difieren deste sentir, y afirman, que para dar a vno por perpetrador de enormidades, y perder el fuero, basta el auer cometido vn maleficio muy enorme, vt sequitur Alexand. de no. conf. 59. in fin. ver. *Sexta conclusio*, & num. 10. in fin. Iul. Clar. dict. quæst. 36. nu. 33. vers. *Quæro modo*, Salced. dict. cap. 139. litt. B. in fin. adducti à Cabal. cas. 60. num. 20. & conducit adducta à Decian. lib. 4. cap. 9. num. 103. sequitur Aufred. Boer. decis. 69. num. 16. & sequenti, Guid. Pap. decis. 138. in Camera Consilij, donde afirma, que basta vn homicidio para priuar al Clerigo de su Beneficio.

52 ¶ Y los que mas piadosamente sienten esta vltima sentencia, lleuan poderse defender, entendiendola en caso de auerse cometido algun delito muy enorme, como es crimen de lesa Magestad, homicidio calificado con parricidio, o fratricidio, o el homicidio hecho per insidias, o proditoriamente, y en los semejantes; y en caso que el delito no fuesse desta calidad, por vno solo no se podra dezir auerse mezclado en culpas enormes, y serà necessario dos o tres para perder el fuero, y entenderse assi la opinion proximè alegada, vt intelligit & distinguit Alexand. de no. dict. conf. 59. num. 21. ver. *Quando autem Clericus*, & interpretatur Escac. de iud. lib. 1. cap. 11. numer. 60. & 63. & seqq Farin. num. 55. ibi: *Ideò non est mirum si Clericus isto casu perdat fori priuilegium, etiam quod delictum sit vnicum, quia quando Clericus commisit delictum calificatum, vt est assasinum, furtum rerum quæ cultui diuino inseruiunt, læsæ maiestatis, parricidium, homicidium proditoriè commissum, & similia, tunc etiam, quod in abitu, & tonsura incedat, priuatur dicto fori priuilegio.* Et inferius ibi: *Concordando opinionem dicere potest, quod secunda opinio procedit in vnico delicto enormi, sed calificato prima autem in pluribus enormibus non calificatis*; testatur Iul. Clar. dict. q. 36. num. 23. ibi: *Dictam opinionem obseruatam fuisse, non solum in Clericis qui diu in enormitatibus perseuerassent, sed in ijs qui aliquod delictum enorme, & seuum perpetrassent, scilicet in Clerico qui occiderat per insidias virum, cuius vxor erat eius adultera,*

tera, & in alio qui commiserat crimen læsæ maiestatis, & huiusmodi. Et ibi: *Ex quibus omnibus apparet, quod secundum magis communes decisiones prææalegatas, & consuetudine approbatas Clericus siue in sacris, siue in minoribus constitutus, qui dimisso abitu Clericali, aliquod enorme delictum commisit etiam nulla monitione præcedente amittit priuilegium fori, & potest à iudice laico puniri, & ab hac opinione putaui non esse consulendo, aut iudicando recedendum, salua semper determinatione sanctæ Matris Ecclesiæ.* Y en las palabras siguientes pondera la razon desta sentencia, ibi: *Et reuera videmus, quod Prælati Clericos criminosos, vt plurimum leuiter castigant, & licet quandoque eos ad perpetuos carceres condemnent tamen illos postea relaxant plerumque, ac dimittunt, ex quo oritur in populo scandalum videre Clericum, & laicum eiusdem delicti reos ad eo diuersimode puniri, vt scilicet laicus pœna mortis afficiatur Clericus autem aliqua leui pœna castigatus per forum ambulet*; prosequitur Marsil, cons. 9. num. 17. vers. *Et ideo dixit*, Addition. ad Alexand. lib. 1. cons. 8. in apostil. ver. *Ad monitionem*, lit. B afirmando, que por vn delito atrocissimo, aunque no fuere amonestado, le castiga el seglar, Guille. Benedict. in cap. Reinuntius, num 149 & seqq dize, q̃ por el primer delito enorme, absque perseuerantia, & reiteratione se pierde el fuero, de que trae muchos exẽplos, Boer. dict. decis. 69. num. 16 afirma ser mas comũ opinion, y auerse practicado en vn Clerigo, por auer muerto a vn barbero de caso pensado. Y se assegura mas esta opinion, de que por vn solo hurto siendo muy calificado se pone pena de muerte, siendo assi que para imponerla en los de poca monta son menester tres, ex l. is qui tres 31. §. cæterum, de excusat. tut. dixi nu. 18. y por vn salteamiento solo se le dà el nombre de famoso, y le corresponde la pena de salteador, & dixi num. 4. & 5. y tambien pierde el priuilegio de la inmunidad, num. 16. Luego de la misma forma tendremos por perpetrador de enormidades el que cometiere vn solo maleficio muy calificado.

53 ¶ Que se deua practicar esta sentencia en el caso presente, por auer sido de homicidio proditorio, ademas de lo referido en los numeros antecedentes, se

comprueua,de que aunque sea comun opinion q̃ el Clerigo no deua ser degradado actual, o berbalmente, que son las dos formas de la degradacion (de quibus Farin. quæst.8.num.72.Clar. quæst. 74.) relaxado, ni entregado al braço seglar regularmente, si solo en tres casos, y delitos,que son la heregia,falsedad de Letras Apostolicas,conspiracion contra el Obispo, vt cauetur in cap. ad abolendum,de heretic.cap. semper eodem; cap. accusat,de heretic.in 6.cap.cum non ab homine,de iudic. cap.ad falsariorum,de crim.fals. Bernar. Diaz, & Salced.in praxi,cap.106. 108. & 138. Couarr. var. lib. 2. cap. 20. num. 7. Clar. quæst. 36. num. 36. vbi Baiard. Bosi.tit.de for.compet num. 115. Socin.regula 55. Farin.num.75.vbi supra,y con las calidades,de quibus Farin.num.76. 77.& 78. y sea comun sentir que por el homicidio simple no se aya de degradar menos que siendo incorregible,y que por el se le aya de imponer sõ la pena de deposicion y reclusion en algun Monasterio, Salced.cap.94.Roland.cons 4.num.23.Alexand. de No. cons.59.num.21.Clar.dict.num. 36. Farin. vbi supra, num.80.y aun en homicidio calificado de algun Sacerdote,parricidio, o hecho con alebosia y traycion,o asse chanças,quema de Iglesia,y otros enormissimos, defiẽdan el mismo sentir,Diaz in praxi,cap.90. Bosi. vbi supra,num.136. Couar. vbi supra, vers. *Ea tamen*, Plaça, de delict.lib.1 cap.22.num.43. Escac. de iudic. lib. 1. cap 11. num.36.& relati à Farin.vbi proximè,num. 81. & intendũt probare, ex dict. cap. cum non ab homine, cap.Clerici,de excesib.Prelat.cap.felicis,de pen. in 6. Cabal.casu 60.n.21.& 23.

54 ¶ Empero si el homicidio fuere demasiado calificado,hecho de industria,por assechanças, proditoria,o alebosamente, y en otros grauissimos maleficios, sin que sea incorregible,se ha de entregar al braço seglar al Clerigo perpetrador,vt tenent Abb. in cap. 1. de ijs qui fil. occid.& in cap.at si Clerici,num.39.de iudic.& in cap.1.in fin.de homic.& in cap.nouimus, de verbor. sign.Felin.in cap.inquisitiones,de accusat. & in cap. 1. de constit. num. 49. Ancharran. cons. 58. & in reg. ea

quæ,

quę, de reg iur. in 6. Socin. dict. reg. 55. fallent. 5. Conrad. in pract. tit. de inquisit. num 8. fallent. 23. Alexand. de no. consl. 59. num. 21. Barbac. cons. 63. col. 3. vol. 1. Guid. Pap. quæst. 121. Arnald. Aluer. tract. de agnosc. asser. Cathol. & heretic. quęst. 25. num. 34. vers. *Secundo etiam falsi*, vbi plures Mantic. in dict. cap. at si Clerici, num. 64. vbi respondit contrarijs argumentis, & veriorē dicit Marsil. num. 337. & sequentibus, & communem Guillerm. Bened. in cap. Reinuntius 3. part. quęst. de homicid. num. 40. in fine, Conrad. in templo, omni. iud. lib. 2. cap. 5. §. 2. num. 5. & sepius seruatam vltra relatos testatur Casan. in consuet. Burg. fol. 57. col. 2. Alciat. in dict. c. cum non ab homine, num. 22. Deci. in dict. cap. at si Clerici, Angel. de malefic. in verbo, *& capite aspatulis*, num. 38. & sequenti, Escaci. dict. cap. 11. num. 65. & 66. Decian. crimin. lib. 1. cap. 28. num. 14. donde afirma con otros muchos ser comun opinion que por el homicidio per industriam, y assechanças, se ha de entregar a el braço seglar, aunque no sea incorregible, ӯ en el nu 258. satisfaze a los fundamentos contrarios, ӯ afirma auerse obseruado en Florencia, sequitur Martin del Rio in magia, lib. 5. sect. 16. vers. *Si quæras*, qui iudici, & magis seruatam inquit Plaça, vbi supra, Farin. dict. quæst. 8. vers. *Ego*, Escalen. tract. de censur. & irregular. tit. de deposit. & degrada. c. 14. per tot.

55 ¶ Y los que mas piadosamente, confirmando las dos opiniones referidas discurren, afirman que el Clerigo se aurà de entregar al braço seglar, consideradas las circunstancias del lugar, persona y tiempo, conforme a las quales hazen mas calificado el delito, y ponderoso, para que considerandole pernicioso a la Republica, y escandaloso sin la degradacion, se execute, y sea entregado al braço seglar, y no de otra manera, sequitur Plaça, vbi supra, numer. 13. Dom. Couarr. dict. num. 7. vers. *Quibus ipse libentur*, Clar. dict. quæst. 36. num. 40. foller. in praxi crim. verbo, *si confessi, aut conuicti sint*, nu. 23. vers. *Ego tamen*, Farin. vbi proximè, nec dissentit Cabal. dict. casu 60. num. 19. & seqq. Escac. dict. cap. 11. num. 66. (donde refiere, que si el escandalo que amenaza cessa, se consulta al Pontifice, Farin. vbi supra) con aduer-

aduertencia que dicha entrega al braço seglar, se haze con menos reparo, y sin tantas atenciones; quando el homicida es Clerigo de menores Ordenes, Diaz, Plaça, foller. Farin. vbi supra.

56 ¶ De lo referido queda regla fixa, de que por el homicidio calificado proditorio per industriam, vel per insidias, se haze el Clerigo perpetrador de enormidades, y sugeto a la jurisdicciõ seglar, y a la pena correspondiente, porque serà fuerça afirmar en la ocasion presente deuerse practicar con el Reo, y auer perdido el fuero, aunque confessaramos auer prouado plenamente ser Religioso, pues por el delito del homicidio que cometio con tantas circunstancias de alebosia, se hizo indigno del, y como tal le deue castigar el Iuez seglar, porque perdiendole el Clerigo, como queda dicho (y aun el de Orden sacro, segun la opinion de algunos) en el de menores Ordenes sin linage de duda, y comun y corriente opinion lleuada, vt dixi, en quien por razon de la orden que imprime caracter indeleble le competa el fuero, mucho mejor se aurà de practicar en el Religioso, a quien le compete solo por los votos de la professiõ, por los quales se hizo sugeto a la jurisdiccion Eclesiastica, vt optimè considerat Giur. cons. 15. num. 30. mayormẽte en el lego, en quien solo por extension, y no principal concession le compete el preuilegio del fuero, vt dixi num. 41. Y assi el Clerigo de menores que se trata como seglar por tantos modos como dixe, nu. 42. & seqq. pierde el fuero, mejor le perderà el lego que se trata como salteador.

De la apostasia

57 ¶ Y en caso que cessaran los fundamentos referidos para estar desamparado de su fuero, lo deuia estar por razon de la apostasia del Reo, en que estaua incurso al tiempo del delito fuera de su Religion y Conuento, sin abito regular en forma de seglar, y de salteador. Y aunque la apostasia se cometa, y sea en tres maneras de la fee, obediencia, y religion, glos. & DD. in cap. 1. de apostat. Rodrig. quęst. regul. to. 1. quæst 200. Bernard. Diaz de Sal. in praxi, num. 11. Farin. quæst. 183. de heres. num. 3 & 5. Siluest. in sum. verbo, *apostasia*, & communiter Summistę, eodem verbo, Ricc. tract. de

iur.

iur.person.ext.grem.Eccles. assist. lib. 6. cap. 7. & 8. Barbo.in d.c.1.de apostat.

58 ¶ Apostata de la Fè se dize el Christiano, que dexada en todo la que professò en el Bautismo, professa otra falsa de idolatras, alcoran de los Sarracenos, o la perfidia judayca, l. 1. & 2. & l. hic qui, C. de apostat. vbi repetentes Farin. vbi supr. num. 3. & seqq. de la qual especie de apostasia habla dict. tit. C. de apostat. Canonistæ, in Rubr. de apost. in antiq. (cuya semejança, aunque no propiedad, se halla en el herege y cismatico, por no apartarse en todo de la Fè, si solo en algun articulo, ni negar el nombre Christiano, Farin. num. 7. & 8. & nu. 16. vbi de scismaticis) y assi se castigan con pena de la vida, l. penult. C. de apostat. y confiscacion de todos los bienes, l. 1. & 2. eodem, y con todas las penas con que son castigados los hereges, l. fin. eodem: y assi todos los textos Canonicos, y estatutos que hablan de las penas de los hereges, proceden y se entienden contra los apostas, Innocent. in cap. 1. de apost. num. 2. Hostiens. n. 2. Ioan. Andr. num. 4. vers. *Sed ius apostata*, Abb. num. 3. Socin. num. 3. Anan. num. 4. Zabarel. 3. vers. *Quæro*, de pœna, Butr. num. 7. in fin. vers. *Sed prima apostasia*, Dom. Simanc. de Catholic. instit. tit. 31. Rubri de hæretic. n. 13 Farin. & ab eo relati, dict. quæst. 183 num. 15. por tenerse aun por mayor delito que el de la heregia, D. Simanc. vbi supra, tit. 7. Rubr. de apost. num. 2. 5. & 6. y de peor condicion que el herege, Roxas, de heres. 1. part. num. 489. y assi se procede contra ellos como contra verdaderos y formales hereges por los Inquisidores, Dom. Simanc. & Roxas vbi proximè, Deci. an. crimin. lib. 5. cap. 70. num. 3. director. inquisit. part. 2. quæst. 49. n. 4. & Addition. ad eum comment. 74. vers. 1. Tusch. lit. A conclus. 424. num. 2. Menoch. de presumpt. lib. 5. præsumpt. 6. num. 34. vers. *Imo maior*, & de arbitrar. libr. 2. casu 546. num. 3. & 6 con que el apostata como el herege se castiga con pena de muerte natural por el derecho Canonico y ciuil, Menoch. vbi proximè, num. 15. Azor instit. moral. part. 1 lib. 8. cap. 21. Rubr. de apost. q. 7. Sanch. in præcept. Decalog. lib. 2. tit. 7. Rubr. de heres. & apostat. n. 18.

59 ¶ La qual pena se califica cõ las Diuinas Letras, y Historias Eclesiasticas, y se verificò con permission del Cielo en el primer apostata Iudas Escariote, siendo el mesmo executor, y verdugo de su propria justicia, Matth. 26. *Laqueo se suspendit*, y con el famoso apostata Iuliano Emperador de Griegos y Latinos, que por justicia gouernada de la mano diuina, ya que por la humana no se pudiesse conseguir, fue muerto en vna batalla atrauesado el pecho de vna saeta con yeruas, que vino de lo alto, sin auerse podido entender la mano que la tirò, Socrat. Histor. Eccles. lib. 3. cap. 18. Theodor. lib. 3 Histor. Eccles. cap. 20. aunque algunos dizen la gouernò vn Angel desde el Cielo, Nazianz. horat. 4. contra Iulian. y otros dizen fue guiada de la mano de vn soldado santo llamado Mercurio, que era muerto, y fue resucitado para este efecto, boluiendo Dios milagrosamente por su causa, como se reuelò a san Basilio, vt refert Baron. tom. 4. annal. an. Christi 365. Marquez en su Gouernador, lib. 1. cap. 8. §. 1. el qual murio en la obstinacion de su apostasia, diziendo: *Vicisti Galilee*, DD. relati, & Ioan. Bapt. Egnatius Romanorum Principũ, libro 1.

60 ¶ La de inobediencia se dize quando alguno por desprecio ò soberbia desestima los preceptos de su Prelado, y no obedece sus mandatos los de Dios, y sagrados Canones, cap. alicui 3. 3. quæst. 4 cap. si quis, de maiorit. & obed. glos. in cap. 1. de apostat. verb. *apostasiæ*, vbi Innocent. num. 1. vers. *Secunda inobedientia*, Hostiens. num. 2. eodem vers. Butr num. 4. Siluest. verbo, *apostasia*, num. 3. vers. *Aliquando* repertor. inquisit. verbo, *apostasia*, vers. *Sed apostasia triplex*, Decian. crim. lib. 5. c. 71. num. 2. quando por propia malicia rehusa obedecer las ordenes de Dios, y sus superiores, Mascard. conclus. 112. num. 12. Menoch. de arbitr. casu 546. num. 4. Farin. num. 54. y su pena es de infamia con prohibicion de testificar y acusar, y si excomulgado y amonestado fuere contumaz, se depone, y si fuere pertinaz, y incorregible se relaxa, y entrega al braço seglar, cap. si quis à suo 3. quæst. 4. cap. si autem vouis 11. quæst. 3. Innocent. in c. 1. num. 2. vers. *Apostata inobedientiæ*, de apostat. vbi communiter

munitet Canonistæ, Farin. & ab eo relati, dict. q. 183. num. 57. Pero si la inobediencia procede de denegar la potestad y autoridad a los sacros Canones, y Pontifices, passa a terminos de heregia y cisma, cap. nulli 19. distin. Innocent. in cap. 1. num. 1. de apost. y se castiga como tal, Farin. n. 56.

61 ¶ La apostasia de Religion, o de irregularidad, es quando vn Religioso, ò Clerigo, dexado su abito regular, o Clerical, Superior, y Conuento, y quando el Clerigo despreciando el suyo se buelue al siglo, portandose como seglar en ocupaciones de seglares, vt ex cap. 1. 2. quęst. 3. cap. omnis 17. quæst. 1. Alueric. in Rubr. C. de apostat. vers. *De iure*, vbi Bartol. Innocent. in cap. 1. de apost. num. 1. vers. *Tertia irregularitas*, Henriq. Boyc. num. 2. ver. *Irregularitatis*, Hostiens. num. 1. Abb. num. 2. vers. in glo. 1. Zabarel. num. 2. vers. *Et dicit cæteri repetentes*, Siluest. in sum. verbo, *apostasia*, num. 3 in fine, Diaz, in praxi, cap. 111. num. 2. Roxas, de heret. part. 1. num. 488. Decian. crimin. lib 5. cap. 71. num. 3. Mascard. conclus. 112. num. 1. Menoch. de arbitrar. casu 346. num 28. & 29. Nauarro, cons. 1. de apost. lib. 5. Azor, moral. part 1. lib. 12. cap. 16. quæst. 1. in fin. Farin. num. 61. Y tambien lo es el que permanece con el abito, con tal que viua sin licencia fuera de la Religion, Abb. vbi supra, Socin. num 2. vers. *Et adde*, Innocent. vbi supra, Annan. numer. 2. Caietan. ad D. Thom. 2. 2. quęst. 12. art. 1. vbi Domin. Bañ. vers. *Secunda conclusio*, donde dize, que es comun sentencia de los Canonistas, aunque algunos pidieron que fuesse cõ animo de no boluer a ella, Gregor. de Valen. ibi. vers. *Circa apostasi m Religionis*, Siluest. num. 9. vers. *Si vero*, Armilla, verb. *apostasia*, num. 11. Decian. dict. lib. 5 cap. 73. num. 21. & 25. Mascard. conclus. 112. num. 1. Menoch. de arbitr. casu 546. n. 36. Azor, moral. part. 1. lib. 12. c. 17. quæst. 6. Farin. num. 62. & seqq. Y tambien se dize apostata el Religioso que anda con abito, y sin capilla, Paul. de Eleazar Virgiensis, & Franchis, citati à Mascar. & ipse Mascard. conclus. 112. num. 10. Farin. num. 66. y si trae el escapulario encubierto, Farin. & Mascard. ibidem. Y el que anda con abito Clerical trayendo debaxo el de Religioso,

ligioso, Annan. Franch. Ioan. Monach. & relati à Farin. num. 64. Decian. vbi supra, num. 3. Mascard. num. 2. & seqq. Menoch. num. 35. Greg. de Valen. vers. *Alterum est.* Y de la mesma manera se entiende auer apostatado el Clerigo, quãdo dexado su abito trata ministerios agenos de su profession, Farin. vbi supra, num. 115. & sequentibus.

62 ¶ Las penas impuestas por esta apostasia es excomunion ipso facto incurrenda, vt expresse cauetur in cap. vt periculosa, ne Cleric. vel Monach. lib. 6. ibi: *Si quis autem horum temerarius violator, extiterit excommunicationis incurrat sententiam ipso facto*, vbi glos. & Canonistę, pero si fuere Clerigo seglar el apostata, se aurà de excomulgar para que incurra, vt distingunt communiter Scribentes ibidem, Henriq. Boy. vbi supra, num. 5. (donde defiẽde procede lo mismo en el Religioso Obispo) Abb n. 3. Tusch. lit. M conclus. 329. n. 1. & 4. Azor d. c. 17. Mascard. conclus. 112. n. 24. Fari. & ab eo relati, vbi supra: por lo qual si el Religioso dexado su abito celebrare, incurre en irregularidad, Oldrald. cons. 184. nu. 12. Menoch. de arbitrar. casu 546. num. 7. 30. & 48 Farin. vbi supra, num. 107 Si el Religioso, ò Clerigo apostata durare vn año en su excomunion y apostasia, son euidentemente sospechosos de heregia, y pueden ser castigados por los Inquisidores, Decian. crimin. lib. 5. cap. 71. num. 2. in fin. direct. inquisit. part. 2. quæst. 49. n. 3. Farin. n. 108. & 111. y incurren tambien en las penas de infamia de no poder acusar, ni de testificar, y las demas de la apostasia y inobediencia, y si fueren incorregibles se entregan al braço seglar, cap. legi 16. quæst. 1. cap. vltim. 50. distinct. cap. si quis à propio 21. quęst. 5 tenent Scribentes in dict. cap. 1. de apostat. Decian. vbi supra, cap. 73. num. 10 y reincide en todas las obligaciones de que se auia librado por la profession de la Religion, Menoch. de præsumpt. lib. 5. pręsumpt. 6. num. 34. vers. *Si vero extiterit pertinax.* Y si fuere ordenado en el apostasia despues de buelto a su Conuento, no celebra sin dispensacion del Pontifice, cap. fin. de aposta. Farin. num. 112. y sus bienes quedan en su Conuento, y no se le restituyen, ex l. Deo nobis, §. huius autem, C. de Episcop. &

Cler.

Cler. Farin. num. 114. y todos sus bienes adquiridos antes y despues de la apostasia, son del Monasterio, Decia. vbi supra, n. 16. & 27 Farin. d. n.

63 ¶ Y consiguientemente el apostata Religioso no goza de la inmunidad, Peregrin. de immunit. cap. 12. num. 16. Castro Palao, tom. 2. tract. 11. disput. vnic. pun. 7. num. 17. y los que mas estrechamente sienten que a lo menos de las Iglesias de su Religion, Diana 1. part. tract. 1. resol. 23. & 24. & part. 6. tract. 1. resol. 26. vers. *Quæro decimo*, & ab eo relati vtrobique Bobad. lib. 2. cap. 14. num. 57. Barbos. de iure Eccles. lib. 2. c. 3. n. 45. in fin. vbi plures.

64 ¶ Ademas de dichas penas el apostata Clerigo, o Religioso, cometiẽdo algun delito pierde su fuero, y le castiga el Iuez seglar, vt expressè cauetur in cap. 1. de apostat. vbi glos. & communiter Scribentes, & in cap. quisquis 17. quęst. 4. Casan. super consuet. Burgun. Rub. 1. §. 5. num. 51. Bern. Diaz, in praxi, cap. 104. vbi Salced. num. 2. in fin. Auend. in cap. 22. Prætor. nu. 12. Decian. crimin. lib. 4. cap. 9. num. 92. & sequentibus, Conrad. in Cur. Breuiar. lib. 1. cap. 9. §. 3. num. 8. Innocent. Aufred. & Bobad. lib. 2 cap. 18. num. 99. Balbo. in cap. 2. de iudic. num. 119. Ricc. collect. 2013. Rodriguez, quæst. regul. quæst. 30. num. 15. Salced in pract. cap. 11. Farin. quæst. 8 num. 54. & probatur authoritate textus, in l. Labeo, §. si quis virgines, de iniur. y en esta conformidad se ha practicado algunas vezes, como lo refiere Antonio Columbet. singul. 16. que en Leon de Francia fue ahorcado vn Frayle, que sin abito andaua con armas, y robò vn mercader, y Estephan. Aufred. tract. de potest. secul. super Eccles. reg. 1. num. 27. Paris. de Put. y Benedict. Pinel. y otros Autores referidos por Bobad. vbi supra, num. 95. afirman auerse practicado en el Parlamento de Paris, y Bobad. escriue auer declarado el Consejo hazia fuerça el Eclesiastico en no otorgar la apelacion al Corregidor de Yllescas, que procedia al castigo de vn Clerigo de Epistola del dicho lugar por homicida, robador, y salteador: todas las quales circunstancias se hallan en la ocasion presente, y assi como a semejante caso del Iuzgado por el Supremo Tri-

bunal de Castilla le deue corresponder ygual determinacion, pues la del Consejo dio a entender podia conocer, y castigar el seglar

65 ¶ Y se califica esta verdad de que por los sagrados Canones, Concilio de Trento, y leyes Reales, los Clerigos de menores Ordenes, que andan sin abito, y tonsura, y insignias de las Ordenes, como a despreciadores dellas, aunque tengan beneficio Eclesiastico, assignacion, o estudio con licencia de su Prelado, se les priua del fuero, y pueden libremente ser punidos por los seglares, Trident. Sess. 23. cap. 3. l. 1. & 8. tit. 4. lib. 1. Recop. ordenanç. de Granada, lib. 1. tit. 5. cedula 4. & 5. Bobad. lib. 2. cap. 18. num. 102. Farin. quęst. 8. num. 6. Barbos. in dict. cap. 3. Trident. & de iure Eccles. lib. 1. cap. 39. §. 2. num. 24. y el abito se ha de traer continuamente, y a lo menos seys meses proximos al delito, d. l. 1. vbi Azeued. & Barbos. in dict. cap. 3. Y por igual razon el Clerigo que anda sin abito no goza del priuilegio del Canon, ni incurre en su excomunion el que pusiere las manos en el, Abb. in cap. vt famę, de sentent. excomun. Bald. in l. si qua per calumn. C. de Episcop. & Cleric. Decian. lib. 6. cap. 34. num. 31. Mascard. concl. 848 num. 4. Tusch. lit. P. conclus. 274. num. 23 Menoch. cons 898 num. 25. & de præsumpt. præsumpt. 76. n. 12. Pacian. de probation. lib. 2. cap. 19. num. 43. & cons. 92 num. 9. Giurb. cons 38. num. 8. vbi plures: porque faltãdo la insignia y señal que representa el priuilegio, honra y dignidad, cessan sus honores, y no son notados, ni castigados los que los niegan en este caso, vt ex dict. l. apud Labeonem, §. si quis virgines, de iniur. Mascard. conclus 848 num. 2. Giurb. vbi supr. nu. 3. & sequentibus. Y en caso de vn Retor de Vniuersidad que no traia insignias, lo defiende Menoch. cons. 898. num. 23. y de vn Corregidor idem, num. 24. Giurba vbi supra, num. 7. Y el Clerigo que se casa, por el mismo respeto pierde el fuero, y el beneficio, glos. Abb. & DD. in cap. 1. de Cleric. coniug. Giurb. cons. 15. num. 7. Barbosa vbi proximè num. 37. vbi plures dixi n. 43.

66 ¶ Luego por la mesma, y aun mayor razon el Frayle lego que desprecia su abito y Religion, y

no

no contento con el de seglar, se viste de salteador, y perpetra tamaña atrocidad, justo es le corresponda ygual priuacion del fuero, porque perteneciendole al Clerigo por razon de la Orden, y caracter con ella impresso, q̃ es tan firme y indeleble, y con mayor firmeza le assiste Giurba, consf. 15. num. 30. & 41. el qual se imprime por razon de la Orden, aun de primera tonsura, cap. cum cõtingat, vbi DD. de ætat. & qual. Gregor. in prooem. part tit. 6. part. 1. Giurb. & plures, dict. num. 30. se priua del en este caso, concediendosele al Religioso, no por respecto de la Orden, si no por el del exercicio y Culto Diuino, a q̃ se dedica por la professiõ; Suar. de maior. n 34. Giur. d. n. 41. y aun con menor eficacia en el lego, por no estar dedicado al Culto Diuino, si solo al seruicio de los que lo estan, vt dixi num. 40. & 41. consiguientemente auremos de confessar, que dexado el abito el Religioso aurà de perder su fuero, ex sentẽtia tex. in l. illud, ad leg. Aquil. y por argumento à fortiori causa, l. nec si volens, C. de liber. caus. especialmente quando no tiene Ordenes algunas, ex adduct. n. 56.

67 ¶ Mayormente que el Religioso apostata se dize subdito a preuencion de la jurisdiccion seglar, o Eclesiastica, Ricc. in collect. 228. y conforme a esta doctrina auiendo preuenido el seglar con la captura y processo por el delito, aurà de continuar su castigo, por hallarse con la preuencion de auer començado la causa de oficio, y continuarla a pedimiento de la parte Fiscal, ex l. vbi ceptum, de iudic. l. cum quædam puella, de iurisdict. l. de qua re, ff. eodem, y es mas fuerte preuencion la que se prosigue con pedimiento de parte, Farin. quæst. 7 num. 32. & sequentibus, Bobad. lib. 2 cap. 13. num 74. y lo que mas es, por auer preuenido con preuenciõ Real que se consigue con la captura, cap. penult. de for. compet. vbi DD. Bobad. lib. 2. c. 17. n. 184.

68 ¶ A que ayuda la obseruacion de que al Clerigo delinquente no vale la inmunidad, Abb. in cap. inter alia, num. 13. de immun. Decian. lib. 6. crimin. c. 28. num. 14. in fin. Diaz, in praxi, cap. 3. Azor, inst. moral. part. 2. cap. 9. quæst. 9. vers. *Clerici vero*, Suar. de Relig. lib. 3. cap 10. num. 5. Gutierr. 3. pract. quæst. 3. num. 3.

Ceuall.

Cepall.queſt.689.num.2. Azeued.in l.3. tit. 2. lib. 1. Recop.num.17. Remig.de immunit. fallent. 21. nu. 1. Guacin.de defenſ. reor. lib.1.cap.37 num.49. Ricc. in praxi, deciſ.591. relati à Giurb.conſ.40.nu. 2. y los que mas blandamente median afirmã, que ſi viniere a la Igleſia, o Monaſterio por otra cauſa que de la inmunidad, no deue ſer ſacado della, pero ſi para ſolo gozar del indulto, de ninguna ſuerte le aprouecha, Giurb. & ab eo laudati, num. 37 de que ſe ſigue no deuer gozar eſte Reo del priuilegio de el fuero, pues auiendo cometido tal maldad, y apoſtatando de ſu abito y Religion, aora acogiendoſe a el, y a ſu Conuento, por ſolo el fuero no le deue valer.

69 ¶ Eſpecialmente que en tantos dias como ha eſtado preſo, no ha parecido Prelado de ſu Religion que aya ſalido a la defenſa de ſu fuero, y ſeguidolo ſolamente al principio, huuo dos ſuplicatorias del Prouincial de la Religion que dize ſer, diziendo era Frayle profeſſo, ſin conſtar por ellas de teſtimonio de la profeſsion, ſi ſolo por teſtigos, porque no ſe deue dar toda ſatisfacion, ex dictis ſupra num. 36. Y en la ſegunda ſuplicatoria que hizo, de la miſma forma afirma como ſe trata de nulidad de ſu profeſsion, y de expelerle della por razon de otros muchos delitos que ha cometido, de que dize dara cuenta al ſeglar (en que parece le defiere a ſu caſtigo dichos delitos con el principal) y en ambas confieſſa ſer Frayle apoſtata de ſu Religion, que por ſer Prelado della ſe deue dar entera fee y credito para la apoſtaſia, quando no huuiera mas prouança, por lo qual, y no auerle amparado en la proſecucion de la cauſa, tratandole como apoſtata, y miembro podrido de ſu Religion, con que le deuemos conſiderar por expulſſo, como incorregible della, y incapaz del fuero como tal.

70 ¶ Y de la ſuerte que ſe dize vno expulſſo quando la Religion le expele en la forma que acoſtumbra, priuandole del abito, y en alguna manera honores anexos a el, de que ſe hizo indigno: tambien lo ſerà quãdo le trata como a tal, ſin tenerle por hijo, ni ampararle en la manera que a los demas, ex ſententia textus, in l. gerit, l. pro hærede, ff. de adquirend hered. Y entonces

ces se dize el sieruo desamparado de su señor (como parece lo es el lego de su Conuento) y vna cosa desamparada, quando el dueño della no la cuēta en el numero de sus sieruos, y cosas, ni la trata como suya, l. 1. l. 7. & toto tit. ff. pro derel. &. l. fallus 43. §. quod si dominus 5. de fur. §. pen. Inst. de rer. diuis. Donel. lib. 4. comment. cap. 13. vbi Illiger. lit. A. & B. con que se manifiestan los efetos de tenerle por expulso, y dexado, y ageno de los honores de su Religion, y tratado como excluso della apostata, conque tambien deue estar excluso de el fuero que se concede por respecto del abito y Religion.

71 ¶ Que el Religioso expulso no deua gozar del fuero quando no tiene Ordenes, o es lego, parece se prueua de que el expulso està obligado a guardar a lo q̄ se ligò por la Religion, pero ageno de los honores de ella, Azor, inst. mor. lib. 12. c. 16. & 17. y quando no cumple con lo que deue, como de ordinario lo hazen, cō mayor razon; tambien se prueua de que al Religioso compete el fuero por razon de la professiō de los tres votos, para el fin de seruir a Dios en el Coro, Ordenes, y Altar los coristas, y los legos para seruir los Monges, dixi n. 56. & 66. Luego faltando el cumplimiento de su instituto, ha de faltar su efecto, y el fuero, ex c. cum cessante, de app. vt sentit Suar. de Relig. tom. 4. lib. 2. c. 10. n. 2. donde dize, que el expulso pierde el fuero quando por la costumbre està recibido, y que se ha de tolerar dicha costumbre, principalmente quando el expulso no trae abito regular, ni Clerical, ni presta obediencia al Obispo, & probatur ex adductis supr. n. 43. in princip. & à Giur. cons. 15. n. 10. de qua re videndus nouissimè Portel. de dubijs regularib. verbo, *expellere*, & de eiecto Azor, vbi sup. Farin. quæst. 183. num. 87.

72 ¶ Por todo lo referido, y principalmente por auer cometido este R. tan graue delito de homicidio alebo so, con salteamiento y robo, con que se hizo perpetrador de enormidades, dixi nu. 49. & seqq. pues se haze por vn solo homicidio calificado, dixi n. 51. 52. & 56. y incapaz del fuero, n. 51. & 56. y auerle perdido por ser apostata, nu. 64. y que lo sea, consta ex n. 57 35. & 59. y a lo menos sugeto a el seglar a preuencion, n. 67. y caso que se pidieran ambas calidades de mezclarse en enormes, y apostasia. juntas para perderle, Barbos. in d. c. 1. de apost. por concurrir en este caso deuia sugetarse al seglar. Y quando la comun opinion

N de

de perderle por crueldades, de qua d.n. 49. se entendiera cō los DD. mas escrupulosos de auerse de practicar en dos casos con el de menores Ordenes, dixi n. 49. & 50. Couarr. 31. pract. n. 2. in fin. & 3. Auendañ in c. 22. Præt. n. 3. in fin. & seqq. Bob. lib. 1. c. 18 n. 96. Far. q. 8. n. 57. Benedicto, in c. Rainuntius, verbo, *vxorem*, n. 148. ò quando el delito fue tan pernicioso à la Republica, que sea piedad el castigarle, dixi n. 50. & 55. Bob. d. nu. 96. hallandose en entrambos en el lance presente, con mas firmeza correrà la comun opiniō siendo nuestro R. Religioso lego, en quien con menor causa que a el Clerigo assiste el fuero, dixi n. 56. & 66.

73 ¶ A que no se opone no auer precedido monicion, porque en la comission de enormes no se necessita de ella, dixi n. 49. mayormente que en el Clerigo de menores para priuarle del fuero, y ser castigado por el seglar quando le pierde, no se requiere trina monició, ni incorrigibilidad, tenet Giurb. cons. 41. n. 28. Nauarr. cons. vlt. n. 6. de priuil. Gras. de Cler. effectu 1. n. 690. Far. q. 8. n. 84. y sin degradacion Menoch. cons. 912. n. 20. ni que se aya mezclado en culpas enormes, Menoch. vbi supr. n. 34. Giurb. d. nu. 28. Ni obsta que segū algunos para perder el fuero Clerical no baste prouança presuntiua del delito, o su calidad, glos. in c. cum inter, de purg. can. Aretin. & adducti à Giurb. cons. 41. n. 9. in fin. porque si los indicios son indubitados, como en este caso, hazen plena prouança, dixi n. 34. & 35. y bastā para prouar el delito, y su calidad quando se pide, y trata de que por ella pierda el fuero, y le castigue el seglar aun con la pena ordinaria, Giurb. d. cons. 41. n. 25. vbi plures: con q̄ espero se ha de dar al R. por indigno del fuero que pretende, y deboluer la sentencia para su execucion, que le es tan deuida, dixi n. 3. & seqq. num 18. 21. & 22. & sequentib. y en la forma de horca, num. 9. & seq. num. 14. num. 29. & seq. sin que se le admita apelacion, num. 17. & 34. para que sea freno à los que con capa de Religiō se arrojan a tales insultos, pues de los priuilegios nace el audacia, Bob. lib. 2. cap. 18. numer. 66. y por la necessidad de castigo en este genero de mal hechores tan frequente en estas Prouincias, y sirua de escarmiento, y de exemplo al reparo de otros, como lo aduierte el I. C. *Quoniam multis grassantibus exemplo opus est.* Salva in omnibus, &c.

INDICE Y SVMARIO DE ESTA ALEGACION.

44 El Clerigo que trata negocios seglares, y tiene oficios de Republica, pierde el fuero, y el Religioso, y de Orden sacro no puede tenerlos.

45 El soldado administrador de rẽtas Reales, deudor del Fisco, no goza, y como los bienes temporales son sugetos al Rey, y en passando los de el Clerigo a otra persona no gozan.

46 Ni el comediante, bufon, tabernero, o bodegonero, y semejantes.

47 El incorregible no goza, y qual sea este.

48 El assasino pierde el fuero, y le castiga el seglar.

49 El que cometiere enormes delitos no goza, aũque sea de Orden sacro, y el de menores Ordenes sin duda alguna, y en que caso se deua practicar contra el de Orden sacro.

50 Quando se practique la doctrina antecedente, sin que preceda degradacion.

51 Para ser vno perpetrador de enormidades, segun doctrina de algunos, basta vn delito calificado.

52 Por vn maleficio muy enorme, se dize auerse mezclado vno en delitos enormes, y se califica con autoridades, y exemplos.

53 La doctrina precedente se deue practicar en nr̃o caso, y en quales el Clerigo se relaxa, y por el homicidio simple no se entrega al braço seglar.

54 Por el demasiado calificado, aleboso, o proditorio se relaxa, y en quales otros casos.

55 Como se deue practicar la doctrina del numero antecedente.

56 Por el homicidio proditorio, o per industriam, se dize el Clerigo perpetrador de enormidades, y assi en el caso presente con mayor rayon, por ser Religioso lego deue perder el fuero.

57 La apostasia es en tres maneras.

58 Qual sea apostata de la Fé, y su pena es de muerte.

59 Apoyase de la justicia del primer apostata Iudas, y de la de Iuliano Emperador.

60 La apostasia de inobediencia, y su pena.

61 Apostata de la Religion se dize el que dexô el abito, o permanece con el fin animo de boluer a ella.

62 Penas de la apostasia de Religion.

63 El apostata de la Religion no goza de immunidad.

64 No goza del fuero, y le castiga el seglar, y se apoya con DD. y exemplos.

65 El de menores Ordenes que anda sin abito, y tonsura pierde el fuero y Canon, y faltando la insignia, falta el respeto de la honra.

66 A semejança del Clerigo, que por no traer abito pierde el fuero el Religioso, por la mesma razon, y con mayor causa lo deue perder, pues se le dà no por razon de caracter.

67 El Religioso apostata se dize subdito a preuencion de la jurisdiccion seglar, o Eclesiastica, y como preuino el seglar en nuestro caso.

68 A el Clerigo delinquente no vale la immunidad.

69 Apoyase ser el Reo apostata, por la confession de su Prelado, y por no auerle amparado en el fuero, parece auerle dado por expulso, y electo.

70 Expulso parece a quien la Religion no defiende, ni ampara.

71 El expulso sin Ordenes, o lego, no parece deue gozar del fuero.

72 Epilogo de los fundamẽtos para perder el Reo el fuero.

73 Prosigue la materia del numero antecedente, y como en el de menores Ordenes no se requiere monicion, y basta se prueue por indicios.